



**FACULTAD DE DERECHO**

**TRABAJO FIN DE MÁSTER**

***LA TRATA DE SERES HUMANOS EN EL ÁMBITO  
INTERNACIONAL***

**-**

***TRAFFICKING IN BEINGS IN THE  
INTERNATIONAL FIELD***

***TUTORA: Dña. MONTSERRAT GUZMÁN PECES***

***AUTORA: Dña. REBECA MIRELA JURJU***

*He liberado a miles de esclavos, y habría liberado a miles más, tan sólo si ellos hubieran sabido que lo eran. Harriet Tubman (1820-1913)*

## **RESUMEN**

El presente estudio se centra en el análisis jurídico-normativo de la situación en la que se encuentran las personas que han sido víctimas de trata de seres en el ámbito internacional. En particular, se pretende valorar el marco jurídico-internacional aplicable a esta cuestión de una complejidad considerable para las organizaciones e instituciones internacionales, la ley aplicable, la colaboración de la víctimas con las diferentes autoridades e instituciones y las ventajas de colaborar con las autoridades. No obstante, las víctimas podrán en cualquier momento decidir no colaborar, esto también será detalladamente explicado y analizado desde una perspectiva jurídica.

Por lo tanto, el estudio de este tema empezara con un recorrido por algunas instituciones internacionales, que debido a su gran protagonismo en el plano internacional regulan este tema, hasta el papel que tienen que desempeñar los Estados, como garantes de los derechos de sus ciudadanos. El foco de atención se centra en la Ley Orgánica 4/2000 de 11 de enero, sobre derechos y libertades de los extranjeros en España y su integración social, tras haber decidido colaborar con las autoridades competentes para proceder al desmantelamiento de las organizaciones de trata de personas.

## **PALABRAS CLAVES**

Trata de seres, explotación sexual, prostitución, rede de trata de personas, esclavitud, víctima, cuestión de género.

## **ABSTRACT**

This study focuses on the legal-normative analysis of the situation in which people who have been victims of human trafficking find themselves in the international arena. In particular, it is intended to assess the international legal framework applicable to this matter of considerable complexity for international organizations and institutions, the applicable law, the collaboration of the victims with the different authorities and institutions and the advantages of collaborating with the authorities. However, the victims

may at any time decide not to collaborate, this will also be explained in detail and analyzed from a legal perspective.

Therefore, the study of this issue will begin with a tour of some international institutions, which due to their great role at the international level regulate this issue, even the role that States have to play, as guarantors of the rights of their citizens. . The focus is on Organic Law 4/2000 of January 11, on the rights and freedoms of foreigners in Spain and their social integration, after having decided to collaborate with the competent authorities to proceed with the dismantling of trafficking organizations. persons.

### **KEYWORDS**

Human trafficking, sexual exploitation, prostitution, human trafficking network, slavery, victim, gender issue.

## ÍNDICE

<b>1. CONTEXTUALIZACIÓN .....</b>	<b>1</b>
1.1. Una visión general sobre la trata de seres .....	1
1.2. La trata de personas; la nueva esclavitud no abolida del siglo XXI .....	3
1.3. La víctima del delito de trata.....	5
<b>2. MARCO INTERNACIONAL EN REFERENCIA A LA TRATA DE PERSONAS Y OTRAS FORMAS DE EXPLOTACIÓN .....</b>	<b>7</b>
2.1. La trata de personas desde la visión aportada por el informe mundial de las Naciones Unidas. ....	10
2.2. Convención de las Naciones Unidas contra la delincuencia organizada .....	15
2.3. La perspectiva de la Corte Penal Internacional .....	19
2.4. El protocolo para prevenir, reprimir y sancionar la trata de personas. ....	23
2.5. El Convenio de Europa para luchar contra el tráfico de seres humanos, realizados en Varsovia el 16 de mayo de 2005.....	25
<b>3. LAS MEDIDAS DE PROTECCION OFRECIDAS POR LA LEGISLACION DE EXTRANJERIA PARA LAS VICTIMAS DE TRATA.....</b>	<b>29</b>
3.1. Especial mención de las víctimas según el artículo 59 bis de LODYLE .....	30
3.2. La colaboración de la víctima contra las Redes Organizadas. ....	32
3.2.1. Requisitos .....	33
3.2.2. Exención de responsabilidad .....	34
3.2.3. Retorno asistido y autorización de residencia y trabajo .....	35
<b>4. LA RELACIÓN EXISTE ENTRE LOS DERECHOS HUMANOS Y LA TRATA DE PERSONAS .....</b>	<b>37</b>
4.1. La trata en cuanto a la violación de los Derechos Fundamentales .....	38
4.2. Los Derechos Humanos de la víctima de la trata .....	39
<b>5. LAS OBLIGACIONES DE LOS ESTADOS CON RESPECTO A LA TRATA DE SERES.....</b>	<b>39</b>
5.1. Fuente de obligaciones.....	40
5.2. Naturaleza de la responsabilidad de los Estados de hacer frente a la trata .....	41
5.3. Vías de recurso para las víctimas de la trata .....	42
5.4. Obligación de reparar las violaciones del derecho de los Derechos Humanos y derecho a la reparación en el ámbito de la trata de personas .....	42
5.5. Repercusiones sanitarias y sociales de la trata de seres humanos .....	44
<b>6. CONCLUSIONES .....</b>	<b>46</b>
<b>7. BIBLIOGRAFIA. ....</b>	<b>53</b>
<b>8. ANEXO I.....</b>	<b>54</b>

<b>9. JURISPRUDENCIA .....</b>	<b>55</b>
--------------------------------	-----------

## **1. CONTEXTUALIZACIÓN**

### **1.1. Una visión general sobre la trata de seres**

En el inicio final del siglo XIX se empezó a utilizar por las instituciones el término “trata de blancas” para referirse a aquellas mujeres trasladadas de los países de Europa del Este, Asia, África y América, tratándose de mujeres de raza blanca y poder diferenciarlas del tráfico de las mujeres negras.

Debido a la transcendencia y cómo ha repercutido todo esto en la sociedad actual, las víctimas de este delito podrán ser tanto las mujeres blancas como las mujeres de color, pero no solo eso, sino que se podrá considerar víctima a los hombres, mujeres, niños, desgraciadamente este atentando contra la dignidad humana no conoce de género.

La trata de personas es una forma de esclavitud, sexual o laboral, involucrando el secuestro, el engaño o la violencia. A las víctimas de trata suelen reclutarlas mediante engaños, tales como ofertas de trabajo ya que se tratan de personas que provienen de un entorno hostil o descentralizado, atravesando situaciones críticas, que al recibir ofertas tan llamativas pueden verlo como la esperada luz al final del túnel, pero todo esto sirviendo como artimaña hasta que las víctimas son trasladadas hasta el lugar donde son explotadas.

A la mayoría se les despoja de sus documentos de identidad para así evitar que se puedan escapar y huir o tenerlas sometidas bajo amenazas, quedándose así bajo el yugo del “amo”. La coacción también es un instrumento utilizado para someterlas, al igual que la supuesta deuda adquirida por haber llegado al “paraíso”, la violencia y otros mecanismos, obligándolas así a prostituirse y trabajar en condiciones inhumanas.

Según la Organización Internacional para las Migraciones (en adelante OIM), la trata de personas a menudo se considera una actividad clandestina vinculada a la migración irregular. Estos datos aportados por la OIM muestran que la mayor parte de la trata está sucediendo a través de los puntos transfronterizos oficiales, resaltando así el papel tan importante que tienen que desempeñar las agencias fronterizas para poder identificar a las potenciales víctimas y brindarles de inmediato la protección y asistencia necesario.

Las mujeres son más susceptibles de ser objeto de trata al pasar por puntos fronterizos oficial, que los hombres, ya que un 84% de los casos son mujeres, frente a un 73% que son hombres, al igual que los adultos tiene más posibilidad de ser víctimas que los menores, siendo un 80% de casos de adultos frente al 56% de casos de menores.

Pero además de ello, como bien lo he mencionado al inicio, un alto número de víctimas de trata atraviesan los puntos fronterizos con documentos de viaje falsificado, 9% de los casos, o incluso no tienen sus propios documentos de viaje, el 23% de los casos.

*“Las cifras que se presentan aquí se basan en los datos de gestión de casos de la OIM de los últimos 10 años, que incluyen cerca de 10.500 viajes realizados por casi 8.000 víctimas. Los datos alojados en el portal Datos colaborativos contra la trata de personas (CTDC), que es el primer portal de datos del mundo incluyen información de casos de trata de seres humanos señalados por múltiples agencias. Lanzado en 2017, el CTDC (por su sigla en inglés) actualmente incluye registros de casos de más de 80.000 personas víctimas de trata, nacionales de 171 países, que fueron objeto de explotación en 170 países”<sup>1</sup>.*

No puedo cerrar este apartado sin antes hacer mención al acuerdo internacional más importante en el que se define la trata de personas (human trafficking) que se encuentra en el “Protocolo de la ONU (Palermo, diciembre 2000), para Prevenir, Reprimir y Sancionar la Trata de Personas”, especialmente de Mujeres y Niños, completando la Convención de la ONU contra la Delincuencia Organizada Transnacional:

*Artículo 3; “Por trata de personas se entenderá la captación, el traslado, la acogida o la recepción de personas, recurriendo a la amenaza o al uso de la fuerza u otras formas de coacción, al rapto, al fraude, al engaño, al abuso de poder o de una situación de vulnerabilidad o a la concesión o recepción de pagos o beneficios para obtener el consentimiento de una persona que tenga autoridad sobre otra, con fines de explotación.*

*Esta explotación incluirá, como mínimo, la explotación de la prostitución ajena u otras formas de explotación sexual, los trabajos o servicios forzados, la esclavitud o las*

---

<sup>1</sup> Organización Internacional para las Migraciones: “La mayoría de las víctimas de la trata de personas a nivel internacional cruzan los puntos fronterizos oficiales”. Disponible en: <http://www.un.org/spanish/law/icc/statute/finalfra.htm>, 2018.



*prácticas analógicas a la esclavitud, la servidumbre o la extracción de órganos.”*

## **1.2. La trata de personas; la nueva esclavitud no abolida del siglo XXI**

Antes de todo tenemos que tener claro que existe una diferencia entre la trata de persona y el tráfico. En el primero de los casos se tiene que dar tres fases; captación, traslación y explotación. Para que se pueda hablar de trata de personas tiene que haber un traslado y posteriormente una explotación final, ya sea sexual o laboral.

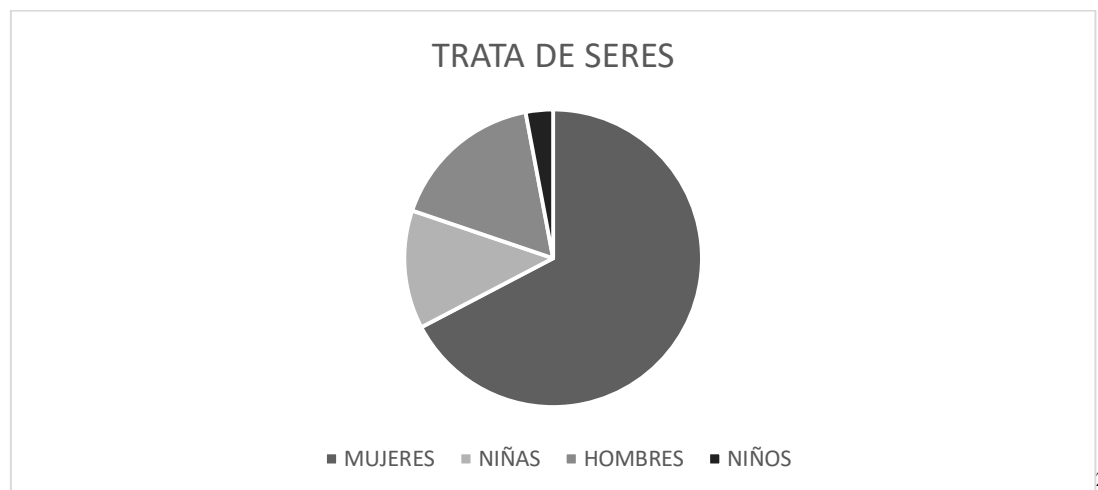
El tráfico de personas traducido literalmente hace referencia al tráfico ilícito de los migrantes, definición que la encontramos en el Protocolo contra el Tráfico Ilícito de Inmigrantes por Tierra, Mar y Aire, en el artículo 3.a rezando de la siguiente manera; *“La facilitación de la entrada ilegal de una persona en un Estado Parte del cual dicha persona no sea nacional o residente permanente con el fin de obtener, directa o indirectamente, un beneficio financiero u otro beneficio de orden material”*

Paro además en el artículo 4 se define aún más; *“aplicará a la prevención, investigación y penalización de los delitos tipificados cuando esos delitos sean de carácter transnacional y entrañen la participación de un grupo delictivo organizado”*

Pero además de esto habrá que tenerse en cuenta cuál es el bien jurídico afectado en cada uno de los casos. En el caso del tráfico de personas, según la definición aportada por los artículos mencionados, se comete una actividad ilícita por atentar contra las normas de inmigración de los países, ya que se permite la entrada ilegal a otros Estados a cambio de una cierta cantidad de dinero. En cambio, la trata de seres afecta directamente a los derechos humanos, derechos inalienables de las personas, a la dignidad, a su libertad, integridad física, moral y libertad sexual.

Las víctimas de trata de personas tanto niños, mujeres y hombres son potenciales víctimas para el tráfico de personas, dentro y fuera de sus países. Desafortunadamente la trata de personas está adquiriendo un porcentaje descomunal a nivel nacional e internacional, usando a las mujeres, niños y hombres para ser usados como esclavos, con fines sexuales para recompensar a los combatientes y a los niños como soldados, además de que se registra un alto porcentaje de pornografía infantil e incluso explotación sexual desde edades muy tempranas.

Según datos de ACNUR, el 72% de las víctimas detectadas en 2018 son mujeres o niñas, el 59% de las víctimas son explotadas sexualmente. Porcentajes y números verdaderamente despalpadores.



*Eurostat. Trafficking in Human Beings. Publications Office of the European Union, Luxemburgo 2018. Elaboración propia*

Mediante este grafico podemos tener una visión más amplia de cómo se distribuye la trata de seres en el mercado de la explotación sexual.

Debemos ser conscientes que los países no son inmunes al tráfico de personas. Pero además de que cada país tiene un alto porcentaje de que se competa este delito, los países más afectados son Américo y Asia, recopilándose un alto número de personas que son captadas para poder que posteriormente sean introducidas en el mercado del tráfico de personas. En 2009 solamente 26 países recopilaban datos de trata, a día de hoy son más de 65 países.

En América del Norte, Centroamérica y el Caribe, el 55% de las víctimas son niñas menores que aún no han cumplido su mayoría de edad, un 11% de las víctimas son niños, y el 87% son víctimas destinadas a la explotación sexual.

En Sudamérica a un 80% de las víctimas se les explota sexualmente, pero el trabajo forzado y las adopciones ilegales son muy comunes en esas zonas.

<sup>2</sup> Eurostat. Trafficking in Human Beings. Publications Office of the European Union, Luxemburgo 2018.

En África y en Asia en el registro oficial no se actualiza las víctimas y a los traficantes apenas se les imputa por los delitos cometidos en este sentido, *“En algunos países, parece que los traficantes no corren ningún riesgo de tener responder a la justicia”, señala el informe*”<sup>3</sup>.

### **1.3. La víctima del delito de trata**

El informe Global sobre Trata de Personas procedente de las Naciones Unidas, de 2018 actualiza más de 63.251 víctimas implicadas en la trata de seres procedentes de más de 85 países, entre los años 2012 a 2014. Pero dentro de este amplio número en su global, se estima en 2,5 millones el número de personas víctimas de la trata, calculándose que por cada víctima identificada existe 20 más sin identificar.

En este ámbito la edad juega un papel fundamental, ya que la mitad de las víctimas de la trata de seres son menores de 18 años. Pero respecto a la edad se dispara una gran diferencia entre las regiones, principalmente en Europa Occidental y Central se explotan a víctimas adultas preferentemente. En cambio, en otras regiones como es el caso de Europa Oriental el porcentaje es mucho mayor de menores, siendo así que en América el porcentaje sube al 30%, en África Subsahariana a un 35%, y en el resto de África a un 5%.

Pero cuál es el verdadero perfil de las víctimas de trata de seres. Según lo que se ha ido estudiado a lo largo del tiempo se dan determinados factores de modo repetitivo en la mayoría de las víctimas, pudiendo calificarse en dos clases; uno de tipo individual y otro social y familiar.

a). Factor de vulnerabilidad individual; se trata de factores que aumentan la victimización y producen unas condiciones en la víctima que la harán más susceptible y óptima para poder acceder. El principal motivo de todos es la falta de completar el ciclo formativo de la educación obligatoria. También hablaríamos de una ausencia de estatus civil por falta de registro al nacer. Mayor vulnerabilidad al engaño, la mayoría de las víctimas no reciben la información correcta o completa de lo que tendrán que hacer si acceden a X

---

<sup>3</sup> Oficina de las Naciones Unidas contra la Droga y el Delito (UNODC)

hasta llegar al punto de destino<sup>4</sup>. Los captores utilizan cualquier fuente de promesa y ofertas de empleo teniente para poder engañar y forzarlas a que acepten lo ofrecido, pero el grupo más vulnerable son los menores debido a su falta de madurez y de poder comprensión de las circunstancias<sup>5</sup>.

Se puede dar también el caso de que la víctima ya haya sufrido maltrato o abuso sexual anteriormente, ya que haber sufrido abusos en la infancia es un factor que desarrolla en la víctima un riesgo de conductas sexuales disfuncionales y también el ejercicio de la prostitución.

Antecedentes de prostitución en la familia; esto influye potencialmente, puesto que al tener en la familia un referente que ya ha ejercido con anterioridad la prostitución son condiciones que precipitan aún más el riesgo de que los hijos repitan el mismo patrón.

b). Factor de vulnerabilidad social y familiar: este grupo se centra principalmente en los orígenes de la víctima, el lugar donde ha crecido, su entorno familiar, social, cultural, etc.

Las minorías étnicas son las comunidades con más riesgo de padecer la migración y la exclusión, desembocando así en un proceso de trata como forma de eludir y superar las consecuencias sociales y económicas sufridas.

En cuanto a la economía y la cultura; no en pocas ocasiones nos enteramos que son los propios padres que acceden a estas ofertas podridas, obligados por la situación de precariedad que se hallan inmersos, viendo esto como la vía de escape a todos los problemas. En las zonas rurales tanto de Latinoamérica como África, la venta de los menores o los matrimonio por complacencia con conductas más que habituales, debido a que su paupérrima situación les obliga a proceder así, ofreciendo como moneda de cambio a los menores introduciéndolos en este mercado.

Como bien he mencionado a lo largo de esta breve exposición, el perfil más prominente de las víctimas de trata de seres son las mujeres y los niños. Las mujeres debido a su condición de género, a la situación de desigualdad jurídica, social, política o económica hace que sean mucho más vulnerables que los hombres.

---

<sup>4</sup> STS, Sala Segunda de lo Penal, nº 1755/2003 de 19 de diciembre. Boletín de Jurisprudencia, Fiscalía General del Estado Unidad de Extranjería, 2019

<sup>5</sup> Serra Cristóbal, R. y Lloria García, P.; *La trata Sexual de Mujeres de la Represión del delito de la tutela de la víctima*, Madrid; Ministerio de Justicia e Interior, 2007, pp. 50 y ss.

El caso de abandono familiar de la potencial víctima, también juega un papel muy importante. Haberse quedado embarazada, el rechazo familiar al suceso, tradiciones locales o patriarcales, podrán tener una influencia considerable en la potencial víctima, ya que su crítica y desesperada situación la empujara a tomar decisiones precipitadas y la primera oportunidad que le aparezca lo vera el sol después de la tormenta. No obviamos el hecho de que, en diferentes ciudades mundiales, un colectivo muy alto de niños vive prácticamente en la calle en una situación de desamparo, sin tener un hogar o una familia que los puedan defender.

En lugares de conflicto bélico, los menores son reclutados/secuestrados para ser introducidos en los ejércitos como soldados o forzados a realizar servicios sexuales a demanda de los adultos. Estos hechos se han denunciado en numerosas ocasiones en zonas como África Occidental y Central, en Angola, Burundi, Côte d'Ivoire, República Democrática del Congo, Liberia, Somalia, Sudán, Kenia, Ruanda, Tanzania y Uganda<sup>6</sup>. Pero también en zonas de Asia o América, como sería el caso de Colombia.

El uso y consumo permanente de sustancias estupefacciones y el alcohol, son también detonantes considerables, debido a que posicionan a las personas en una situación de dependencia absoluta que harían cualquier cosa para conseguir aquellas sustancias, y como no provocando una situación propicia para la trata<sup>7</sup>.

## **2. MARCO INTERNACIONAL EN REFERENCIA A LA TRATA DE PERSONAS Y OTRAS FORMAS DE EXPLOTACIÓN**

El origen de la esclavitud se retorna a la antigua Mesopotamia. El Código Hammurabi recoge las primeras leyes referentes a la esclavitud de los hombres, la mujer y los menores.

En la época del antiguo Egipto el número de esclavos es muy alto, recordado la esclavitud egipcia recogida en las escrituras de la Biblia, en donde se relata la liberación del pueblo judío.

---

<sup>6</sup> Aronowitz, A.; *Human Trafficking, human misery. The Global Crime and Justice*, Graeme R. Newman, Series Editor, 2009, pp. 104 y ss.

<sup>7</sup> Hurtado, M., y Iranzo, Á.; *Mirada Crítica sobre la trata de seres humanos*, Bogotá, Colombia, Facultad de Ciencias Sociales, Departamento de Ciencia Políticas, 2015, pp. 5-10.

El estatus del esclavo era el escalafón más bajo que se encontraba en la jerarquía social, incluso el propio Aristóteles defendió la esclavitud como un fenómeno natural y necesario, con el único propósito de que los hombres libres puedan dedicarse a la política y al buen gobierno de la ciudad.

En la época romana los esclavos obtuvieron un estatus, lejos ello de ser considerado un privilegio, simplemente se les tenían en cuenta. Los cautivos se dedicaban a cualquier labora que se le hubiera encomendado, e incluso las mujeres desempeñaban una doble tarea, podían ser criadas, trabajar en el campo, mina e incluso ser prostitutas. Solo los más instruidos ocupaban cargos de confianza para el señor de la casa o para los patricios, como toda la gestión de la casa en su conjunto o dedicarse a negocios, estos casos eran muy escasos.

De esta manera formaban parte los esclavos de la propiedad del señor. Su destino de origen era el mercado en donde eran vendidos y tratados al mismo nivel que el ganado o el resto de mercancía. Los esclavos se compraban, vendían alquilaban e incluso algunas veces servían como trofeos entre los señores en apuestas o partidas, se les sometían a duros castigos y la violencia era el pan de todos los días. Las mujeres, como lo hemos precisado al principio, servían para trabajos múltiples, el dueño podía aprovecharse de ella sexualmente e incluso prestarla a otras personas de su mismo rango o a esclavos que se beneficiaban de una posición superior. Con el paso del tiempo se les podía conceder la libertad como recompensa a los años de servicio o simplemente porque el señor así lo consideraba.

Con el paso del tiempo apareció la figura esclavitud por deudas o apremio individual. Ello consistía en que si el deudor no podía conseguir solventar su deuda, como compensación a esa falta de solvencia ofrecía al acreedor a uno de sus esclavos como precio para el pago de esa deuda.

La esclavitud desapareció en términos legales, pero este sistema se camufló en diversas prácticas que se seguían pese a su prohibición. En la Edad Media los señores poseían la tierra y los siervos la trabajaban obteniendo así un beneficio tanto económico como un sustento para su familia.

Según lo mencionado por Asunción Lucea Sáenz; “*en cuanto al género y la prostitución, fue proscrito en cuanto a su influencia y moralidad de la Iglesia, pero esto dio paso a la clandestinidad, pues fue una actividad consentida de facto*”<sup>8</sup>.

Pero todo esto aumento cuando las compañías de comercio Europas empezaron con la explotación de minerales y recursos agrícolas, una inmensa mayoría de africanos fueron destinados a la esclavitud por la necesidad de mano de obra. Las mujeres fueron explotadas incluso mucho antes de ser entregadas a los compradores, se las destinaban a trabajar y a reproducir más esclavo para así asegurar la mano de obra. Con ello vemos una explotación a doble partida, explotación laboral y sexual. Además de que todo esto se rociaba con una buena dosis de racismo, enarbolando la grandeza raza blanca generando así la deshumanización de la raza negra<sup>9</sup>.

En Estados Unidos, año 1776, se aprobó la Declaración de Independencia, con ello se consiguió que la Asamblea Estatal prohibiera la trata de niños, niñas y mujeres, y que las familias serán separadas y vendidas por separado a varios dueños. En marzo de 1807, Thomas Jefferson firmo la abolición del comercio de esclavos. Pero no fue hasta en 1869, siendo presidente Abraham Lincoln, cuando se declaró la abolición de la esclavitud en Estados Unidos.

En el ámbito internación, mediante la Declaración de 22 de enero de 1815 relativo a la abolición universal de la trata de esclavos, se sancionaba y se perseguía esta práctica. *La Sociedad de las Naciones Unidas, predecesora de la Organización de las Naciones Unidas, persiguió su abolición desde el principio. Desde entonces se considera como principio arraigado en Derecho internacional: “la prohibición de la esclavitud y las practicas relacionadas con ella, forma parte del derecho internacional consuetudinario, y las normas pertinentes tienen carácter de ius cogens”*.

---

<sup>8</sup> Lucea Sáenz, A.; *Erradicar la trata de personas*, Las Rozas Madrid, 2017, pp. 59

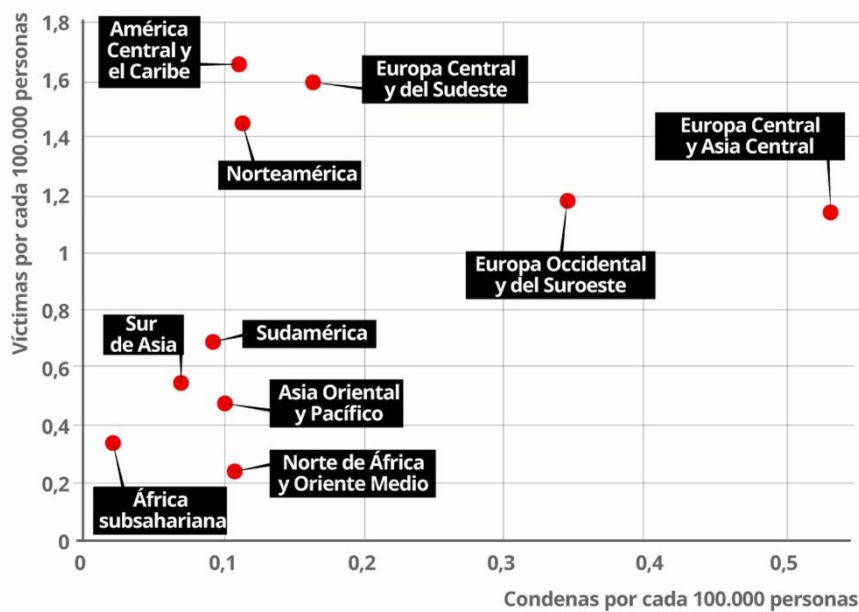
<sup>9</sup> Montesquieu 17748, en el *Espíritu de las leyes*, Libro XV, Capítulo VIII, en Bolaños Vásquez 2013 afirmaba que la esclavitud iba en contra de la naturaleza humana. En la misma línea se posiciono también VOLTAIRE, en el *Ensayo sobre las costumbres*, se sorprendía como algunos hablaban sobre los derechos del pueblo, cuando al mismo tiempo acortaban la vida de los cautivos para favorecer sus intereses, pp. 26.

## **2.1. La trata de personas desde la visión aportada por el informe mundial de las Naciones Unidas.**

Como bien lo hemos observado hasta este punto, la trata de seres tiene un alto componente de género, ya que la mayoría o un alto porcentaje de las víctimas incluidas en esta red deshumanizada son mujeres o niñas. Desde que se empezó a realizar informes sobre ello, concretamente desde al año 2003, las mujeres y las niñas han sido las principales víctimas. Pero en todo caso según las estadísticas aportadas, las principales víctimas son las mujeres y las niñas, alcanzado un porcentaje mucho más superior de 64% en comparación con el número de varones que es bastante menos elevado que el de las mujeres, siendo este de un 11%. La Oficina de Naciones Unidas contra la Droga y el Delito ha documentado hasta 225.000 víctimas de trata de personas entre el periodo anual de 2003 y 2016, casi tres partes de ellas eran mujeres y niñas.

Mediante la siguiente imagen, se refleja el informe global realizado por la Oficina de la ONU de los datos desglosados por regiones del mundo y éstas presentan grandes diferencias entre cada una. Destacado como principales potencias en este dominio América Central, el Caribe y el sudeste y el centro de Europa, y con un número de condenas mucho más bajo, en Asia, el Pacífico, Sudamérica y África destacando menos víctimas y muchas menos condenas, poniendo ello en evidencia la falta de un registro e implicación de las autoridades para frenar esta esclavitud y que se persiga para así poder frenar este mercado que a medida que pasa el tiempo crea a niveles descomunales





Así son las **condenas** y las **víctimas** de **trata de personas** en el mundo



<sup>10</sup> Base de Datos y Gráfica de la Agencia Europea Press EpData.



Elaboración Propia

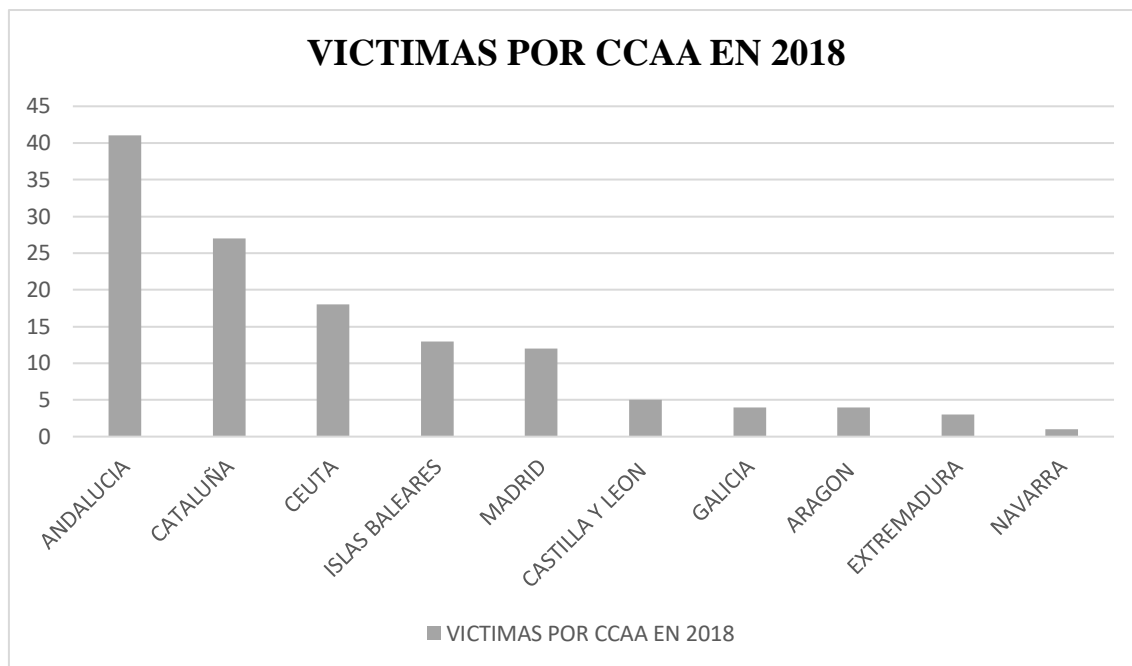
<sup>10</sup> Base de Datos y Gráficas de la Agencia Europea Press EpData, gráfica que muestra las condenas por trata de personas en función del continente y país, se puede encontrar en: <https://www.epdata.es/>

En España, según el estudio sobre trata de seres humanos presentado por la Comisión de Igualdad del Consejo General de Poder Judicial, en el año 2019 hubo más de 54 condenas por el delito de trata de personas. En comparación con otros países como, los países asiáticos, africanos y latinoamericanos, se han registrado un número muy inferior al de España, como se he mencionado anteriormente.

Además, según el balance estadístico entre 2014-2018 del Centro de Inteligencia contra el Terrorismo y el Crimen Organizado del Ministerio de Interior, en 2018 se han registrado un total de 128 víctimas de la trata de personas para la explotación sexual, reflejándose ello en las siguientes gráficas;



Elaboración Propia



Elaboración Propia

Y en función de sus nacionalidades destacan las siguientes, reflejadas también en la siguiente grafica;



Elaboración Propia

Como ejemplo de ello ponemos en relieve las siguientes sentencias recientes del ámbito nacional que denotan aún más la gravedad de esta situación:

*“Las mujeres son obligadas a ejercer la prostitución en Burgos. Luego se les traslada al partido judicial de O Carballiño donde siguen ejerciendo la prostitución y pagando a los tratantes. La competencia es del órgano judicial donde primero ejercen la prostitución.*

*Nos encontramos con la investigación de un posible delito de trata de seres humanos del art. 177 bis del Código Penal, los hechos objeto de instrucción se refieren a la presunta maquinación realizada contra dos mujeres colombianas para traerlas a España para ejercer la prostitución. El primer lugar donde estas afirman que fueron inducidas a prostituirse fue en un local de Burgos, y ese criterio ha de determinar el órgano judicial competente para la instrucción. Ese es el criterio que esa Sala ha adoptado de manera consolidada, debiendo recordarse (ver auto de 8/7/16 cuestión de competencia 20394/16, auto de 19/6/19 cuestión de competencia 20102/19 entre otros) en los que venimos diciendo: " Para determinar la competencia territorial en los casos en que una mujer es obligada a ejercer la prostitución en varios lugares del territorio nacional, es criterio que consolidado de esta Sala acudir al lugar en el cual la víctima es iniciada en su explotación sexual...".En consecuencia a Burgos le corresponde la competencia por ser el lugar inicial de comisión del hecho delictivo ( art. 14.2 LECrim) ”<sup>11</sup>.*

***“Lesión de la dignidad de la víctima. Cosificación de la víctima que es considerada como una mercancía. La STS 396/2019, de 24 de julio de 2019, nos dice que la trata de seres humanos con fines de explotación sexual, consiste, una vez en nuestro país las personas violentadas, que son obligadas a ejercer la prostitución en diversos lugares, la calle, o clubs de alterne, salpicados por toda la geografía nacional, a modo de lugares en donde la dignidad humana carece de la más mínima significación, con tal de obtener el beneficio, mediante la explotación, para el cual los seres humanos son tratados como si fueran seres cosificados, de los que se intenta obtener el máximo rendimiento económico, mientras tales personas se encuentren en condiciones de ser explotadas. No hace falta irse a lejanos países para observar la esclavitud del siglo XXI de cerca, simplemente adentrarse en lugares tan cercanos, a lo largo de los márgenes de nuestras***

---

<sup>11</sup> ATS n° 20782/2019, de 10 de diciembre, Boletín de Jurisprudencia, Fiscalía General del Estado Unidad de Extranjería, 2019

*carreteras, en donde hallar uno o varios clubs de alterne en cuyo interior se practica la prostitución con personas forzadas, esclavizadas, a las que, sin rubor alguno, se compra y se vende entre los distintos establecimientos, mientras tales seres humanos se ven violentados a "pagar" hasta el billete de ida a su indignidad, como ha ocurrido en nuestro caso, pero incrementado exponencialmente. (...) La Audiencia también sostiene que la prueba conteste de varios testigos, todos ellos dice eran travestidos y que se hallaban en una situación económica precaria, y a quienes les prometió Jacobo con importantes ingresos para devolver en pocos meses los ocho mil euros en los que fijaba el precio del delito, pues evidentemente el precio del vuelo es mucho menor, precio que subía exponencialmente al llegar a España y que constituye una nueva forma de esclavitud (trata de seres humanos), en tanto supone cosificar a las personas que se convierten de esa forma en mercancía, de la que se lucra el explotador, no siendo las víctimas libres de autodeterminarse, obligándolas al ejercicio de la prostitución para entregar, que no devolver, pues nada adelanta el tratante, el dinero que les supone el viaje a su indignidad, y el pago del resto de gastos de todo orden que igualmente se ven obligadas a afrontar”<sup>12</sup>.*

## **2.2. Convención de las Naciones Unidas contra la delincuencia organizada**

Desde el año 2000 todas las acciones llevadas a cabo por los Estado se hicieron en el marco de la aprobación de la Convención de las Naciones Unidas contra la Delincuencia Organizada Transnacional y el Protocolo para Prevenir, Reprimir y Sancionar la trata de personas, especialmente de las mujeres y niños.<sup>13</sup>

La Convención de las Naciones Unidas se aprobó por la Asamblea General en su Resolución 55/25 de 15 de noviembre de 2000 en Palermo, Italia, por eso mismo todos los Protocolos que lo complementa se les denomina Protocolos de Palermo. Estos Protocolos, utilizados como un instrumento que ejerce inflexión en la lucha contra la trata, abordan el problema desde una perspectiva de política internacional contra la criminalidad de la trata de personas, cumpliendo con el objetivo de promover e incentivar la cooperación, para prevenir y combatir la delincuencia organizada transnacional. Pero sin ir más lejos, esta iniciativa de la ONU es un simple directriz para que los Estados la contemplen, con

---

<sup>12</sup> STS nº 564/2019, de 19 de noviembre, Boletín de Jurisprudencia, Fiscalía General del Estado Unidad de Extranjería, 2019

<sup>13</sup> Lucea Sáenz, A.; *Erradicar la trata de personas... op.cit.* pp. 47

el fin de prevenir o intentar prevenir que la trata de seres alcance unos ápices más amplios que los alcanzados hasta el momento. Pero pese a estos intentos, el Protocolo para Prevenir, Reprimir y Sancionar la Trata de Personas especialmente de mujeres y niñas, fue firmado por 117 Estados y ratificado por 171 hasta la fecha.<sup>14</sup>

El Protocolo recoge en su primer artículo, apartado segundo, la locución latina *mutatis mutandis*, cambiando lo que debe cambiarse, haciendo referencia a que se podrá realizar modificación y cambios necesarios para que los efectos del Protocolo sean los mismos en cuanto a la prevención y reprimenda de la trata de seres, para proteger y ayudar a las víctimas, respetando los derechos humanos que son inherentes a cualquier ser humano. No obstante, en el artículo 3 se dispone lo siguiente; *“Para los fines del presente Protocolo:*

*a) Por "trata de personas" se entenderá la captación, el transporte, el traslado, la acogida o la recepción de personas, recurriendo a la amenaza o al uso de la fuerza u otras formas de coacción, al rapto, al fraude, al engaño, al abuso de poder o de una situación de vulnerabilidad o a la concesión o recepción de pagos o beneficios para obtener el consentimiento de una persona que tenga autoridad sobre otra, con fines de explotación. Esa explotación incluirá, como mínimo, la explotación de la prostitución ajena u otras formas de explotación sexual, los trabajos o servicios forzados, la esclavitud o las prácticas análogas a la esclavitud, la servidumbre o la extracción de órganos;*

*b) El consentimiento dado por la víctima de la trata de personas a toda forma de explotación intencional descrita en el apartado a) del presente artículo no se tendrá en cuenta cuando se haya recurrido a cualquiera de los medios enunciados en dicho apartado;*

*c) La captación, el transporte, el traslado, la acogida o la recepción de un niño con fines de explotación se considerará "trata de personas" incluso cuando no se recurra a*

---

<sup>14</sup> XII Protocolo para Prevenir, Reprimir y Sancionar la trata de personas, especialmente de mujeres y niños, que complementa las Naciones Unidas, Convención Contra la Delincuencia Organizada Transnacional, New York, 15 de noviembre de 2000. Se encuentra disponible en el Protocolo en: <https://treaties.un.org/doc/Publication/MTDSG/Volume%20II/Chapter%20XVIII/XVIII-12-a.en.pdf>

*ninguno de los medios enunciados en el apartado a) del presente artículo; d) Por "niño" se entenderá toda persona menor de 18 años".*

En base a esta definición, la trata de seres hace referencia al proceso de traslado y explotación de una persona por parte de otra, siempre y cuando se capte, transporte, traslade o acoja a una niña o a un niño sin utilizar los medios expuestos en el apartado primero se considera igualmente trata de personas, entendiéndose por niño cualquiera que no haya alcanzado la mayoría de edad, es decir, los 18 años.

El apartado b) habla sobre el consentimiento. Este consentimiento no se considera válido, aunque la persona víctima de trata lo haya consentido, ese consentimiento es viciado por lo que no podrá tenerse en cuenta como un traslado libre en el cual medie la libertad de decisión de la víctima. Ahora bien, se entiende que es víctima de trata en el momento en el que esa persona no ha consentido su explotación en al menos una de las etapas de este proceso. Con ello lo que se intenta es que no se castigue a las personas que haya prestado su consentimiento, viciado y bajo coacción a todas luces, para ser explotada debido a la situación de precariedad, situación que ha desembocado en la aceptación de ser explotadas.

En la legislación española en su regulación de trata de personas, se manifiesta que las personas tratadas quedarán exentas de castigo y sanciones por los delitos cometidos cuando estaban en situación de explotación, siempre que se hayan cometido situaciones de violencia, intimidación, engaño o abuso y que exista una relación proporcional entre la situación y el delito cometido. En el caso de que una persona emigre con fines de ser prostituida posteriormente, ese consentimiento no tendrá validez alguna.

La interpretación que se le puede dar al consentimiento genera una situación de luces y sombras, desfavoreciendo a la víctima por todas las barreras procesales impuestas. La subjetividad empleada en este aspecto, la autora actualiza la definición de la trata de personas, quedando de tal manera: *“El reclutamiento, el transporte, el traslado, acogida o recibo de personas, por cualquier medio, para, como mínimo, el trabajo o servicios forzados, la esclavitud o prácticas similares a la esclavitud, la servidumbre o la extracción de órganos”*<sup>15</sup>

---

<sup>15</sup> Lucea Sáenz, A.; *Erradicar la trata de personas... op. cit.* pp.51.

El Protocolo de Palermo enumera una serie de delitos tipificados como trata de seres humanos, y las Naciones Unidas consideran cuatro categorías: la trata de personas con fines de explotación sexual, la trata de personas con fines de explotación laboral, la trata de personas con fines de extracción de órganos y otros tipos de trata, en los que incluye cualquier otra tipología no mencionada. Sin embargo, el delito de trata se ha ido desarrollando, según Lucea Saéz (pág. 70-72) decide enumerar más formas en las que se manifiesta este fenómeno;

- La trata sexual de menores de edad, espectáculos con contenido sexual y prostitución forzada.

- Las diferentes tipologías de trata laboral como aquellas de servicio doméstico, trabajos agrícolas, mineros, textiles, pesqueros...

- El turismo sexual, los viajes organizados y cualquier actividad sexual incluida. - Las novias por catálogo que se publicitan en diferentes medios de comunicación.

- La trata para la extracción de órganos sin consentimiento o bajo coacción.

- La trata para la realización de actividades delictivas: venta de drogas, armas, robos...

- La servidumbre –incluyendo la mendicidad– y los matrimonios forzados

- La trata para fines militares, tanto para servir en el combate directo como para actividades serviles y sexuales.

- Esclavitud clásica, cuando se ejerce hacia una o varias personas poderes relacionados con el derecho de propiedad.

- Las adopciones ilegales de menores de edad.

- Los vientres de alquiler, cuando las madres se encuentran sometidas y son utilizadas para comerciar con bebés.

- Menores ancla, que se utilizan para entrar en los Estados y posteriormente se abandonan.

- Las denominadas niñas dedo, que son utilizadas por bandas de Trata de Personas para secuestrar o extorsionar a familias acomodadas.

- El «grooming», o acoso sexual de menores mediante internet.



Según el artículo 4 del Protocolo, se seguirán los delitos tipificados que tengan carácter transnacional y realizado por grupos criminales y personas jurídicas. Se excluye la trata de seres realizada por una o dos personas y la trata interna. La legislación interna de cada uno de los Estados tendrá que incluir los criterios para tipificar y perseguir estos delitos para la protección y asistencia de las personas tratadas.

En el artículo 6 se regulan los criterios que tendrán que ser seguidos para que se les proteja su privacidad e identidad durante las actuaciones judiciales, así como informarlas sobre los procesos judiciales y administrativos y proveerlas de asistencia para que sus preocupaciones y opiniones sean tomadas en cuenta en los procesos, sin menoscabar su defensa. Las personas que se encuentran en esta situación, siempre son amenazadas o bien ellas mismas o sus familiares, por lo que los organismos nacionales tendrán que garantizar alojamiento adecuado, asistencia médica, psicológica y material, acceso a oportunidades de empleo y educación según su edad, sexo o necesidades especiales.

En los artículos 7 y 8 se encarga a los Estados el deber de tomar medidas legislativas óptimas para que las víctimas puedan quedarse en el territorio nacional de forma permanente o temporal en base a las características que cada uno de los casos presentan. El artículo 11 alerta a los controles fronterizos a elevar el esfuerzo y trabajo con el objetivo de detectar posibles víctimas, con ello se tendrá que asegurar que, en cualquier medio de transporte, ya sea autobús avión etc., se requiera la documentación de viaje legalmente solicitada para poder entrar en al Estado receptor.

### **2.3. La perspectiva de la Corte Penal Internacional**

Conocido como El Tribunal Penal Internación, es de especial importancia saber su implicación en todo lo relativo a la trata de personas, ya que está facultado para ejercer su jurisdicción sobre personas que hayan cometido crímenes y violaciones más graves contra los derechos humanos, con una especial transcendencia internacional, sirviéndonos de ejemplo los genocidios perpetrados a lo largo de la historia, los crímenes de lesa humanidad. La Corte Penal Internacional (en adelante CPI) tiene competencia para juzgar a individuos en particular, con independencia de su nacionalidad, lo que no puede hacer es juzgar a los Estados, pero eso no les exime de que no tendrán que cumplir las obligaciones emanadas del derecho internacional. No obstante, en el artículo 27 de su

estatuto se recoge lo siguiente; *“El presente Estatuto será aplicable por igual a todos sin distinción alguna basada en el cargo oficial. En particular, el cargo oficial de una persona, sea Jefe de Estado o de Gobierno, miembro de un gobierno o parlamento, representante elegido o funcionario de gobierno, en ningún caso la eximirá de responsabilidad penal ni constituirá «per se» motivo para reducir la pena”*.

Con ello observamos, que este estatuto será de aplicación a cualquier ser humano sin tener por distinción su posición o cargo social, nacionalidad o raza, cualquiera que cometa alguno de los delitos a los que ya nos referimos anteriormente, les será de aplicación el presente Estatuto.

No podemos pasar por alto y no calificar la trata de personas como un delito lesa humanidad. Etimológicamente “lesa” hace referencia a agraviar, lastimar, refiriéndose principalmente a lo que ha sido dañado u ofendido, precisamente por eso el crimen lesa humanidad es el que posee un carácter antinatural y cruel, agravia e injuria a la humanidad entera, cumplimiento en todas sus formas el delito de la trata de personas.

Es muy importante hacer una breve mención a su base jurídica, ya que como revelaremos más adelante, esto supuso un antes y un después en la historia del derecho internacional. Aunque la mayoría de los países defendían la importancia de la creación de esta CPI, hubo una minoría de estados que se opusieron a ello, aunque se trataba de una minoría esto no fue baladí que ya se trataba de verdaderas potencias globales, como Estados Unidos, China, India o Israel.

Es de vital importancia conocer que Estados reiniciaron el Estatuto y cuales lo rechazaron, tanto antes como ahora, puesto que ello muestra la visión e importancia que se le brinda a los derechos humano y la medida que adoptan para la lucha contra la trata.

Tres fueron los factores que propiciaron la aprobación del Estatuto;

- a). El empeño de los 50 Estados que más reivindicaban la institución como tal, entre los que se encontraban Alemania, Canadá, República de Corea, Egipto, Italia, Noruega, Reino Unido o Sudáfrica.
- b). *La presión ejercida por más de ciento treinta organizaciones no gubernamentales, integradas en lo que se constituyó como Coalición para una Corte Penal Internacional*
- c). y el papel tan importante que desarrollan los responsables de la dirección de los trabajos.

Entre los rasgos más positivos que se destacan del Estatuto, es su detallada información y definición de los distintos crímenes y los numerosos mecanismos puestos a disposición de los tribunales nacionales para poder perseguir tales delitos. La Corte puede conseguir y castigar todos los grandes crímenes, bien con iniciativa de la Fiscalía o bien cuando así lo determine el sistema judicial interno de un Estado.

En la actualidad ciento veintitrés son los países partes del Estatuto de Roma. De todos ello, treinta y cuatro son Estados de África, diecinueve de Asia y el Pacífico, dieciocho de Europa del Este, veintisiete son Estados de América Latina y el Caribe, y veinticinco son Estados de Europa Occidental y otros. El último estado que se adhirió al estatuto fue Palestina.

Con ello lo único que queremos destacar es que, países como los africanos que a lo largo de toda su historia se han visto envueltos en múltiples conflictos y violaciones de los derechos humanos, fue uno de los primeros países en ratificar el estatuto.

Hasta antes del año 2000, los estados lo único que hacían eran adoptar diferentes tratados internacionales que invocaran el respeto a los derechos humanos, mientras que quienes los violaban serían juzgados por las instituciones internas del propio estado. Esto suponía, que en casi la mayoría de esta violación quienes la cometían eran autoridades o personas vinculantes al estado, y pues en muchos casos no podían ser alcanzados por la justicia. En 1945, como bien sabemos tras la II Guerra Mundial, se creó el Tribunal Internacional de Justicia al amparo de las Naciones Unidas, con la única competencia de juzgar a los Estados que voluntariamente se sometían al mismo.

Pero nada más lejos la perfección no se alcanzó mediante este Estatuto, ya que el mismo estableció una disposición que provocó que un número muy alto de violación contra los derechos humanos y trata de personas quedara impune. Esto constó en el Acta final de la Conferencia Diplomática de Plenipotenciarios de las Naciones Unidas<sup>16</sup>. Con esto lo único que se decidió fue, que debido a la presión ejercida por Estados Unidos y Francia, la CPI no tuviera competencia absoluta durante los primeros siete años tras la entrada en vigor del estatuto.

---

<sup>16</sup> Estatuto de Roma de la Corte Penal Internacional (1998). Acta Final de la Conferencia Diplomática de Plenipotenciarios de las Naciones Unidas sobre el establecimiento de una Corte Penal Internacional (A/CONF.183/10\*). Disponible en <http://www.un.org/spanish/law/icc/statute/finalfra.htm>

Desafortunadamente, el número de crímenes en los que la CPI tiene competencia es muy reducido. Como crímenes de lesa humanidad se contempla la esclavitud, pero no se menciona nada sobre la trata entre los crímenes considerados de lesa humanidad enumerados en el punto primero del artículo 7 del Estatuto, ya que si consideramos que la trata de persona se incluye en el término tráfico de personas se plantearía una enorme confusión que conllevaría solamente un ilícito administrativo de traslado ilegal de personas de un país a otro, quedando así impunes los comercios de explotación de personas. En base a esto, es de vital importancia que la Corte incluya la trata expresamente entre los crímenes de lesa humanidad, ya que gracias a ello se podría proteger más las víctimas que por ciertos motivos ajenos a su voluntad se vean involucrados en estos delitos. El fin de esto sería que se suprimirá los apartados 1. c) y g) del artículo 7, y se suprima en un único apartado que sería el relativo a la trata de personas.

La CPI funciona a través de la Fiscalía, de la siguiente forma;

- a). un Estado procede a denunciar ante la CPI para que así pueda iniciarse una investigación
- b). denuncia por parte del Consejo de Seguridad de las Naciones Unidas
- c). denuncia de la propia Fiscalía tras la investigación realizada.

Se tendrá que tener en cuenta que los individuos como tal, no tendrán competencia para dirigirse ante la CPI e interponer la denuncia y que los únicos competentes para iniciar la investigación son los propios Estados, pero aun así pueden presentar la denuncia ante la Fiscalía para que esa la misma quien tenga que iniciar la investigación.

La CPI es un Tribunal especial por las normas y por los principios que determina su proceder. Uno de estos principios es el de complementariedad, en el caso de que un país no ha jugado su propio caso, el principio *nullum crime sine lege*, que significa que el crimen sea tipificado en el momento de su comisión y perseguible por la Corte, *nulla poena sine lege* que los condenados lo sean solo cuando así lo determine el Estatuto, irretroactividad *ratione personae* que significa que nadie podrá ser condenado por un delito o hechos cometidos con anterioridad a la vigencia del Estatuto, entre otros.

La pena para los culpables, podrían ir desde la privación de libertad estimada en treinta años de reclusión o cadena perpetua cuando la gravedad de los delitos sea de tal consistencia. Las penas de privación de libertad tendrán que cumplirse en el Estado

designado al respecto, en función de una lista en la que aparecen todos aquellos Estados que aceptan recibir a los criminales condenados. La resolución ira perseguida de una multa y el decomiso de todo aquello con lo que se hayan apropiado los condenados en el momento en el que cometieron los hechos.

#### **2.4. El protocolo para prevenir, reprimir y sancionar la trata de personas.**

Gracias a los numerosos convenios y convenciones relativas a la trata de personas y ante la necesidad palpable de un concepto unánime sobre la trata dentro de la comunidad internacional, en el año 2000 la Asamblea General de las Naciones Unidas aprobó la Convención de las Naciones Unidas contra la Delincuencia organizada Transnacional, dentro del cual se incluye el delito de trata de personas a través del Protocolo de para Prevenir, Reprimir y Sancionar la trata de personas, orientado con un enfoque de género, al centrarse especialmente contra la trata de mujeres y niños, conocido también como el Protocolo de Palermo.

Fue fundado con el objetivo de ser utilizado como instrumento internacional para la creación de una política contra el crimen de la persona en el interior de la delincuencia organizada transnacional, con la finalidad de “ *prevenir y combatir la trata de personas, presentado especial atención a las mujeres y niños; proteger y ayudar a las víctimas de dicha trata respetando plenamente sus derechos humanos; y promover la cooperación entre los Estados Parte para lograr esos fines*”<sup>17</sup>

En el Preámbulo del Protocolo se hace referencia a la trata de personas, desde un enfoque amplio y avivo, para conciencia e intentar obtener una colaboración, permanente y eficaz, de los países de origen y destino de las víctimas, pudiendo hacer frente a la trata de personas y con ello al tránsito de una situación de sometimiento, lo que implicaría la liberación de las víctimas, que tiene como único fin una explotación económica.

Pero además de una sanción de carácter administrativa para luchar contra esta delincuencia, es necesaria la adopción de unas medidas de prevención orientadas a desaparecer tan reproachable fenómeno en el país de origen de las víctimas.

---

<sup>17</sup> Artículo 2 del Protocolo para Prevenir, Reprimir y Sancionar la trata de personas especialmente mujeres y niños, que complementa la Convención de las Naciones Unidas contra la Delincuencia Organizada Transnacional.

Pero lejos de ser perfecto el Protocolo, presenta varios puntos en los que se puede observar la deficiencia del mismo, concretamente según lo que se menciona en el artículo 1.1 en el que declara su estrecha relación con la Convención de Naciones Unidas contra la Delincuencia Organizada Transnacional estipulando que; “ *El presente Protocolo complementa la Convención de las Naciones Unidas contra la Delincuencia Organizada Transnacional y se interpretará juntamente con la Convención*”, viéndose con ello que esto no será de aplicación a las conductas estrictamente de carácter transnacional y que ello claramente supondría un supuesto de trata.

Del mismo modo el artículo 5 impone la obligación a los Estados de adoptar las medidas legislativa y de otra índole que fueran necesarias para poder combatir y perseguir toda conducta que se encuadre en la definición de trata de seres recogida en el artículo 3 del Protocolo.

El Protocolo establece unas denominadas obligaciones a los Estados a modo de cláusulas condicionales, estableciendo determinadas acciones en cuanto a la protección y asistencia de las víctimas, destacando; protección y privacidad de la identidad de la víctima, información sobre procedimientos judiciales y administrativos pertinentes, recuperación física, sociológica y social, alojamiento adecuado, asesoramiento e información de sus derechos jurídicos, asistencia médica, sociológica y material, oportunidad de empleo, educación y capacitación, seguridad física, indemnización por los daños sufridos, permanencia de la reparación de las víctimas en el territorio del Estado, entre otras. Estas medidas se adaptarán en el momento en el que el Estado parte considera oportuno aplicarlas, estando siempre sujetas a la condición y posibilidades del propio Estado.

El Protocolo en su artículo 10 hace referencia también a la cooperación referida al intercambio de información entre los Estados y las autoridades competentes, como a la captación de los funcionarios encargados de hacer cumplir la ley de inmigración y otras, siempre enfocadas para prevenir la trata, como por ejemplo el control transfronterizo para poder así detectar en todo momento la posible causa de trata, al igual que el control de documentos en cuanto a su expedición por los Estados Partes, recogido todo ello en los artículo 11, 12 y 13 del Protocolo.

Finalmente, en el artículo 14 en su primer inciso se recoge lo siguiente; “*Nada de lo dispuesto en el presente Protocolo afectará a los derechos, obligaciones y responsabilidades de los Estados y las personas con arreglo al derecho internacional,*

*incluidos el derecho internacional humanitario y la normativa internacional de derechos humanos y, en particular, cuando sean aplicables, la Convención sobre el Estatuto de los Refugiados de 1951 y su Protocolo de 1967, así como el principio de non-refoulement consagrado en dichos instrumentos”.*

Concluimos, diciendo que los Estados no tiene solo la obligación de hacer responder por la vulneración de estos derechos humanos a causa de la trata de personas, sino que tendrán que emplear la debida diligencia para prevenir estos delitos, y reconocer a las victimas la condición de refugiados, aplicándoles el estatuto de refugio y el principio de *non refoulement*. De este modo buscar la protección de la victimas de trata que adicionalmente ha sufrido la vulneración de sus derechos humanos<sup>18</sup>.

## **2.5. El Convenio de Europa para luchar contra el tráfico de seres humanos, realizados en Varsovia el 16 de mayo de 2005.**

Este Convenio, como muchos otros, fueron adoptados con la finalidad de poder concienciar a los Estado la peligrosidad y la vulneración de Derechos Humanos que conllevaría no tomar las medidas adecuadas para prevenir y perseguir estos delitos, que a día de hoy se consideran la esclavitud del siglo XXI. En el mismo preámbulo, se define minuciosamente que la conducta de pasividad desemboca en la vulneración de los derechos humanos de las víctimas, no generando ninguna discriminación por razón de sexo, independientemente de que se trate de mujeres u hombres previniendo este delito tanto a nivel nacional como trasnacional<sup>19</sup>.

En el primer capítulo del presente Convenio, que pasaremos a analizar, en su artículo 4 se detalla minuciosamente la definición de trata de seres estableciendo lo siguiente; *“trata de seres humanos» designa la contratación, el transporte, el traslado, el alojamiento o la acogida de personas mediante amenazas de recurrir a la fuerza, recurso a la fuerza o cualquier otra forma de obligación, mediante rapto, fraude, engaño, abuso de autoridad o de una situación de vulnerabilidad o mediante la oferta o la aceptación de pagos o*

---

<sup>18</sup> Naciones Unidas, Oficina contra la Droga y el Delito; “Convención de las Naciones Unidas contra la delincuencia organizada trasnacional y sus protocolos”, New York 2004 (unodc.org), Sepín, pp. 43-54

<sup>19</sup> Adoptado en Varsovia el 3 de mayo de 2005, y firmado por España el 9 de julio de 2008. Fue publicado en el BOE núm. 219, de 10 de septiembre de 2009.

*ventajas para obtener el consentimiento de una persona que tenga autoridad sobre otra con fines de explotación. La explotación incluirá, como mínimo, la explotación de la prostitución ajena o bien otras formas de explotación sexual, el trabajo o los servicios forzados, la esclavitud o prácticas similares a la esclavitud, la servidumbre o la extracción de órganos<sup>20</sup>”*

En este aspecto el consentimiento de la víctima, que podrá ser alegado como defensa del explotador, no se tendrá en cuenta, considerándose irrelevante si se dan algunos de los casos que anteriormente hemos mencionado, ya que un consentimiento oprimido e incluso en muchos casos se puede hablar de la inexistencia de consentimiento, se puede considerar y, de hecho, como lo vemos en este apartado, el consentimiento es mermado y nulo ante la vulneración del mismo.

En lo relativo a la prevención no nos detendremos, ya que en el presente trabajo se ha dedicado un apartado completo para tratar la prevención de este delito, pero aun así hay ciertos aspectos que son merecedores de relatar e incluso repetir. A parte de las medidas básicas como la sensibilización de este tipo de delito y la concienciación a nivel nacional e internación de la vulneración de los Derechos Humanos que esto produce así como la deshumanización de los propios actos, en el artículo 6 se hace referencia a desincentivar la demanda de esta forma de explotación, tanto de mujeres, niños y hombres, reforzando con ello todas las medidas legales, administrativas, educativas, sociales, culturales, además de; *“tome conciencia de la responsabilidad y del importante papel de los medios de comunicación y de la sociedad civil para identificar la demanda como una de las causas profundas de la trata de seres humanos”*

La particularidad de este Convenio es que, de forma clara expresa su aplicación a toda forma de trata de seres humanos, ya sea nacional o internacional relacionado o no con la delincuencia organizada. También en este Convenio se prevé otras conductas que tendrán que ser tipificadas como por lo Estados que forman parte del mismo, conductas que coinciden con lo ya visto en el Protocolo de Palermo, tales como la retención, sustracción o destrucción de un documento de viaje o identidad de la persona.

---

<sup>20</sup> STEDH, de 21 de enero de 2016, asunto L.E contra Grecia; *“se condena la vulnera de este artículo, en el caso de una ciudadana nigeriana, que se vio obligada a ejercer la prostitución en Grecia. Debido a la lenta labor de las autoridades, tuvo que esperar más de nueve meses para que finalmente la justicia le otorgué esa condición. Tras esta larga espera, oficialmente fue reconocida como víctima de trata de seres”*. Corte Europea de los Derechos Humanos, 21 de enero de 2016



A modo de ejemplo, en el año 2018, “la operación Wall”, suscito un revuelo considerable, ya que se trataba de personas que fueron traídas de Taiwán con la intención de ser explotados en el ámbito laboral, trabajando jornadas interminables y en condiciones precarias e inhumanas. Muchas de los acusados fueron detenidas y en base al protocolo vigente que existe ente China y España se decidió la extradición de los captadores de víctimas. La pena que les podría estimada en China era la perpetua además de la tortura asegurada y posiblemente la muerte. Teniendo esto en cuenta tanto el Tribunal Europeo de los Derechos Humanos como los Tribunales nacionales, acordaron la extradición pese a las alegaciones hechas en contra por la defensa. Con ello quiero resaltar la prioridad de los derechos humanos para ambas partes, tanto para las víctimas como para los acusados, y no priorizar otros intereses políticos ya que muchos de los acusados, ante la previsión de su extradición a China, optaron por el suicidio dentro de la prisión española<sup>21</sup>.

La principal novedad introducida por este Convenio es tipificar la conducta, la utilización de una persona víctima de la trata de personas que ha sido destinada a la explotación sexual y al ofrecimiento de estos servicios. La finalidad de esta tipificación es que el cliente, el empresario y todos aquellos que entran en contacto con la víctima de trata de personas sean perseguidos por la ley y enjuiciados. El objetivo principal es cumplir lo ya previsto en el artículo 6 del Convenio, desincentivar la demanda de estos servicios.

Además de ello el Convenio establece un período de 30 días de reflexión para las víctimas, periodo más que suficiente para que la persona en cuestión pueda restablecerse y escapar de la influencia de sus traficantes o su cooperación con las autoridades competentes. Del mismo modo, la víctima podrá obtener un permiso de residencia renovable en el caso de que se den los siguientes hechos; La autoridad competente considera que su estancia es necesaria a causa de su cooperación con la autoridad para los fines de la investigación o de las acciones penales<sup>22</sup>.

Otra de las novedades introducidas por este Convenio es la creación del Grupo de Expertos sobre la lucha contra la trata de seres humanos, comúnmente denominados GRETA. Responsables de la supervisión sobre la implementación por parte de los

---

<sup>21</sup> SAN, Sala de lo Penal, nº 49/2017 de 13 de diciembre. Boletín de Jurisprudencia, Fiscalía General del Estado Unidad de Extranjería, 2019

<sup>22</sup> Todo ello recogido en el artículo 13 y 14 del Convenio del Consejo Europeo sobre la lucha contra la trata de seres humanos.

Estados miembros del Convenio del Consejo de Europa sobre la eliminación de la trata de seres humanos.

Este grupo de expertos, en la lucha contra la trata de seres humanos, se responsabiliza de controlar y coordinar la implicación de los Estados en la eliminación de la trata en base a las directrices determinadas por el Convenio. GRETA se encarga de publicar informes, con el objetivo de indicar a los Estados partes su grado de implicación, el cese de las conductas, todo ello encarrilado hacia la prevención y eliminación de la trata.

La evaluación que realiza GRETA, tiene una duración de 4 años, sin que ninguno de los Estados partes se oponga a la misma. Se inicia con la realización de un cuestionario relativo a los aspectos incumplidos del Convenio y se hará público dicho cuestionario. Si la información obtenida por GRETA es fiable, en cuanto a su determinación sobre la vulneración del Convenio, siendo una situación urgente debido a la vulneración del Convenio, GRETA, podrá solicitar información a cualquier parte del Convenio. Una vez obtenida esta información, GRETA designará ponentes para una evaluación exhaustiva de la situación y, si la situación lo requiere, de dispondrán a realizar una visita a la parte infractora del Convenio. GRETA transmitirá sus conclusiones acompañadas de las pertinentes observaciones sobre la evaluación realizada, a la parte interesada y posteriormente las hará públicas. Estas conclusiones contendrán sugerencias y propuestas para que la Parte implicada, identifique y solucione hábilmente los errores cometidos.

El informe que presente GRETA, se estructura en; una parte descriptiva, una parte analítica y las conclusiones. Este informe se remitirá a la parte interesada para que en el plazo oportuno realice las oportunas alegaciones. GRETA considerará confidencial el proyecto de informe y las observaciones que se le hará llegar al interesado.

Si la parte interesada presenta observaciones durante el proceso de realizar el informe, se tendrán en cuenta a la hora de elaborar el informe y sus oportunas conclusiones. El informe elaborado, para su aprobación necesitara una mayoría de dos tercios de los votos emitidos. El mismo y las conclusiones se transmitirá a la parte, para que en el plazo de un mes a partir de su adopción presente sus observaciones finales.

El informe y las conclusiones del GRETA, junto con las eventuales observaciones de la parte interesada, se harán públicos, al expirar el plazo de un mes para formular observaciones, y se enviarán al Comité de las Partes. Se preparará una estrategia de

comunicación eficaz para fomentar el impacto de los informes y conclusiones del GRETA.<sup>23</sup>

### **3. LAS MEDIDAS DE PROTECCION OFRECIDAS POR LA LEGISLACION DE EXTRANJERIA PARA LAS VICTIMAS DE TRATA.**

Los derechos reconocidos y que se priorizaron para las víctimas de trata de seres, tanto en nuestro país como por parte del Consejo Europeo, fue su situación de irregularidad dentro del territorio nacional.

El periodo de reflexión y restablecimiento, la obtención de una autorización de residencia y trabajo, fueron incorporados en nuestro ordenamiento a través de la Ley Orgánica 4/2000 de 11 de enero, sobre los derechos y libertades de los extranjeros y su integración social (en adelante LODYLE), por la Ley Orgánica 2/2009, contra la lucha de la trata de personas como una de las prioridades de las autoridades migratorias. Con ello se inicia un camino para luchar contra la esclavitud del siglo en el que vivimos, protegiendo así los derechos de cada una de las víctimas sometidas a esta tortura.

Con la nueva ley Orgánica de 2009, las víctimas obtienen un permiso de residencia temporal, teniendo en cuenta las condiciones bajo las cuales fueron sometidas y con ello la obtención de ciertos privilegios, cierto es que durante un periodo limitado.

Gracias a la LODYLE, concretamente a su artículo 59 bis, se prevé la protección para la víctimas en caso de trata de personas, pero en base a las circunstancias de cada una se les concederá residencia temporal, bien por razones humanitarias (art 31.3 LODYLE y art 126 REDYLE) al haber sido víctimas de los delitos tipificados en el CP, o bien por colaboración con las autoridades (art 31.3 LODYLE y art 127 REDYLE) o bien por colaboración para dismantelar la red organizada (art 59 LODYLE y art 135 y ss. REDYLE)

---

<sup>23</sup> Group of Expert on Action Against Trafficking in Human Beings (GRETA), Strasburgo, 21 de noviembre de 2014, [https://violenciagenero.igualdad.gob.es/ca/marcoInternacional/ambitoInternacional/ConsejoEuropa/Instituciones/GRETA/pdf/Reglas\\_Procedimiento-Evaluacion\\_Implementacion\\_Convencion\\_\\_CE\\_Trata\\_Ingles.pdf](https://violenciagenero.igualdad.gob.es/ca/marcoInternacional/ambitoInternacional/ConsejoEuropa/Instituciones/GRETA/pdf/Reglas_Procedimiento-Evaluacion_Implementacion_Convencion__CE_Trata_Ingles.pdf)  
<https://violenciagenero.igualdad.gob.es/ca/marcoInternacional/ambitoInternacional/ConsejoEuropa/Instituciones/GRETA/home.htm>

### 3.1. Especial mención de las víctimas según el artículo 59 bis de LODYLE

Al incluirse el artículo 59 bis en la LODYLE, implica también la trasposición de la Directiva 2004/81, cumpliendo también con las directivas del Convenio de Varsovia<sup>24</sup>. La influencia del Convenio de Varsovia ofrece ventajas valiosas a las víctimas, ya que este Convenio es el más completo en la materia y el más respetuoso con los derechos de la víctima.

En el propio artículo se menciona que, en el caso de que las autoridades competentes consideren que el extranjero en situación irregular, puede ser una víctima de trata, se adoptaran las medidas necesarias para identificarla conforme lo establecido en el artículo 10 del Convenio del Consejo de Europa.

El mismo artículo incluye un periodo de restablecimiento y reflexión, se sustancia el periodo de una duración de al menos noventa días para que la víctima decida si cooperar o no con las autoridades competentes. Pero, desafortunadamente, no se detalla cómo se desarrollará la fase de colaboración por parte de la víctima con las autoridades, simplemente si limita a incluir esta fase de colaboración.

Pero el reducido número de víctimas que se acogen a este periodo de reflexión es bastante bajo, debido al miedo o represarías a las que serán sometidas si revelan la condiciones a las que fueron sometidas o ayudan al desmantelamiento de la red. Por esto, esta labora tendrá que ser llevada de la mejor manera posible por parte de las autoridades transmitir confianza a las víctimas y el despliegue de todas las medidas legales para su protección.

Como bien se menciona en el apartado tercero de este artículo, el periodo de restablecimiento o reflexión podrá ser denegado en los casos que el mismo apartado menciona. Pero la competencia para decidir si conceder o denegar el periodo de reflexión le corresponde al Delegado o Subdelegado del Gobierno de la Provincia en donde se haya detectado la presencia de la víctima, y el tiempo de duración será determinado por la

---

<sup>24</sup> En base a la **Sentencia del Tribunal de Justicia, Sala Sexta, de 14 de mayo de 2009**, se declara que *el Reino de España ha incumplido las obligaciones que le incumben en virtud de la Directiva 2004/81/CE del Consejo, de 29 de abril de 2004, relativa a la expedición de un permiso de residencia a nacionales de terceros países que sean víctimas de la trata de seres humanos o hayan sido objeto de una acción de ayuda a la inmigración ilegal, que cooperen con las autoridades competentes, al no haber adoptado todas las disposiciones legales, reglamentarias y administrativas necesarias para dar cumplimiento a dicha Directiva y al no haber comunicado a la Comisión las disposiciones de Derecho interno que supuestamente contribuyen a llevar a efecto tal conformidad*. Corte Europea de los Derechos Humanos, 14 de mayo de 2009

unidad de extranjería. El Delegado o Subdelegado competente tendrá la obligación de resolver en el plazo de 24h si se concede o no el periodo de restablecimiento y reflexión. Sin en el plazo de estas horas no se ha pronunciado, se entenderá concedido por la duración prevista en la propuesta.<sup>25</sup>

Durante este período de restablecimiento y reflexión las víctimas y sus familiares podrán quedarse en el territorio nacional. Al mismo tiempo cualquier procedimiento administrativo iniciado contra la misa se decretará su sobreseimiento. Las ventajas de la concesión de este periodo es más que clara, no solamente por lo mencionado hasta ahora, sino que en el caso de que la víctima haya sido ingresada en un Centro de Internamiento de Extranjeros, la autoridad judicial competente al tener conocimiento de estos hechos podrá decretar su puesta en libertad.

Otras de las novedades incluidas es la eliminación de la sanción por infracción del artículo 53.1. a), y se suspenderá el expediente administrativo incoado o la expulsión o devolución eventualmente acordadas. Extraordinariamente la Administración Publica velará por la seguridad y protección de los familiares de la víctima, cuando denote que los mismos podrían estar en un peligro inminente.

En el caso de que la víctima decida colaborar con las autoridades, esta podrá proponérselo al Delegado competente para que inicie la exención de responsabilidad administrativa, anteriormente referida. Pero esto no la exime de otras responsabilidades, como la de trabajar en España en situación irregular sin la preceptiva autorización, suponiendo ello una infracción enfrentándose así a una sanción, multa o expulsión.

La responsabilidad administrativa de la víctima puede dar origen a su expulsión por otro tipo de infracciones, por lo que la víctima podrá ser sujeto activo de determinados delitos. Por eso mismo el artículo 57 de la LODYLE prevé que se sancione al extranjero con la expulsión del territorio por la comisión de delito sancionable con penas privativas de libertad o aquellos que estén inmersos en procedimientos judiciales con penas privativas de libertad no superiores a cinco años.

---

<sup>25</sup> Artículo 141.3 del Real Decreto 557/2011, de 20 de abril, por el que se aprueba el Reglamento de la Ley Orgánica 4/2000, sobre derechos y libertades de los extranjeros en España y su integración social, tras su reforma por Ley Orgánica 2/2009

El propio artículo 59 bis, no contempla la permanencia del extranjero en estos casos. Pero el hecho de que una víctima este inmersa en un procedimiento penal cometido en relación con su condición de víctima de trata, no puede determinar la denegación de la autorización de residencia, sino adecuar las medidas de coordinación y cooperación con las instituciones judiciales o el Ministerio Fiscal.

Pero también cabe la posibilidad de que la víctima decida no colaborar teniendo la posibilidad de solicitar la exención de la responsabilidad administrativa. Con ello se abre la posibilidad de que la víctima acceda a la regularización definitiva de su situación sin colaborar con las autoridades en la persecución del delito, pues, en ese caso, únicamente se tendrá en cuenta su situación personal.

### **3.2. La colaboración de la víctima contra las Redes Organizadas.**

La víctimas de trata no tiene una situación administrativa regularizada según lo mencionado por el artículo 59 de la LODYLE, pero no obstante podrá solicitar tal regulación siempre y cuando cumpla con unos requisitos predeterminados, obtendrá la autorización si colabora con las autoridades en la lucha contra el grupo organizado. Pero esto no es tan simple, la colaboración es uno de los elementos a tener en cuenta para la concesión o denegación de la autorización recogida en el artículo 59 bis LODYLE.

El artículo 59 de LODYLE bajo la rúbrica “*Colaboración contra redes organizada*” establece una ventaja legal para las víctimas, testigos o perjudicados de determinadas conductas delictivas que deciden colaborar con las autoridades administrativas, fiscales o judiciales para la captura de los autores o cabecillas de estas redes criminales.

Estas ventajas legales ofrecidas para las personas extranjeras en situación de vulnerabilidad con la finalidad de poder atrapar y dismantelar las redes organizadas, persiguiendo y capturando a los autores y organizadores de las mismas, imponiéndoles una justa condena ante los delitos cometidos.

El objetivo de todo Estado es la desarticulación de estos grupos criminales, por ello se ofrece a las víctimas que decidan colaborar, una protección que no se ofrecería a cualquier persona colaboradora con la autoridad de justicia.<sup>26</sup>

### 3.2.1. Requisitos

Para poder beneficiarse de las ventajas ofrecidas por el artículo 59, tendrá que darse la concurrencia de una serie de requisitos. Empieza la redacción del artículo diciendo; *“El extranjero que se encuentre irregularmente en España y sea víctima, perjudicado o testigo de un acto de tráfico ilícito de seres humanos, inmigración ilegal, explotación laboral o de tráfico ilícito de mano de obra o de explotación en la prostitución abusando de su situación de necesidad, podrá quedar exento de responsabilidad administrativa y no será expulsado si denuncia a los autores o cooperadores de dicho tráfico, o coopera y colabora con las autoridades competentes, proporcionando datos esenciales o testificando, en su caso, en el proceso correspondiente contra aquellos autores”*

Podemos observar como en este apartado se incluye tanto a las personas que llegan al país de manera irregular residiendo en el mismo sin el permiso oportuno, como a las personas que verdaderamente son víctimas del tráfico de personas, a todos los niveles.

Los órganos administrativos competentes encargados de la instrucción del expediente sancionador informará a la víctima en cuestión sobre la previsión de este artículo con el fin de acogerse a lo recogido en el mismo, colaborando y ayudando a las autoridades para lograr un fin mayor, obteniendo, así como recompensa el permiso provisional de residencia y trabajo en el país que es acogido.

En el apartado tercero del mismo artículo, se recoge la posibilidad de que en el caso de que el extranjero decida colaborar, su responsabilidad administrativa quedara exenta, con la posibilidad de acogerse a el retorno asistido a su país de procedencia o la obtención de una autorización de residencia y trabajo por circunstancias excepcionales, aspecto al que ya hemos hecho referencia con anterioridad.

---

<sup>26</sup> Espinar Vicente J.M., y Guzmán Peces M.; *La nacionalidad y la extranjería en el sistema jurídico español*, Editorial Dykinson, S.L. Meléndez Valdés, Madrid 2017, pp. 196- 198

La colaboración mencionada por el artículo 59 de la LODYLE da una cobertura muy amplia, bajo la cual se cobijan tanto las víctimas, como perjudicados o testigos que decidan poner en conocimiento de las autoridades hechos que conocen. Se considera colaboración tanto la denuncia de los autores, revelación de hechos relevantes y esenciales, hasta la prestación de testimonio en el proceso judicial correspondiente. El cumplimiento de la diversidad de colaboración con la autoridad supone reunir una serie de condiciones que posteriormente se traducen como derechos previstos legalmente<sup>27</sup>.

### **3.2.2. Exención de responsabilidad**

En base al artículo 59.2 en relación con el artículo 135 del REDYLE <sup>28</sup> cuando un extranjero que haya sido víctima de trata de seres y se encuentre irregularmente en el territorio nacional y decida colaborar con la autoridad competente, esta le dará la opción de permanecer en el territorio obteniendo una autorización provisión de residencia y trabajo.

Mediante la colaboración con la autoridad para poder dismantelar la red de tráfico, se producirá también la exención de la responsabilidad prevista en el artículo 53.1 de LODYLE. Una vez enviado el informe de que la víctima en cuestión decide colaborar, se enviara un informe al órgano administrativo competente para la instrucción del expediente sancionador.

El órgano competente para la exención de la responsabilidad será el Delegado o Subdelegado del Gobierno, al igual que será el mismo para determinar todo lo relacionado con la ejecución de la medida de expulsión o devolución que hubiera sido acordada en su momento.

De no determinarse la exención de la responsabilidad, el procedimiento de responsabilidad sancionador continuara al igual que la ejecución de la medida de expulsión o devolución. Pero si, por el contrario, al extranjero se le concede la exención de la responsabilidad administrativa, la autoridad competente para dictar tal resolución

---

<sup>27</sup> Rodríguez, C.; *INCENTIVOS LEGALES POR COLABORACIÓN EN LA PERSECUCIÓN DE DETERMINADOS DELITOS*, en *Inmigración y Derecho Penal: Base para un debate*, Tirant lo Blanch, 2001, pp. 55-70

<sup>28</sup> Real Decreto 557/2011, de 20 de abril, por el que se aprueba el Reglamento de la Ley Orgánica 4/2000, sobre derechos y libertades de los extranjeros en España y su integración social, tras su reforma por Ley Orgánica 2/2009



tendrá el deber de asesorar al extranjero de la posibilidad de presentar una solicitud de autorización de residencia y trabajo por circunstancias excepcionales.

### **3.2.3. Retorno asistido y autorización de residencia y trabajo<sup>29</sup>**

Tras haberse concedido la exención de la responsabilidad administrativa, el extranjero podrá dirigirse a la Secretaría de Estado de Inmigración y Emigración, ante la Delegación o Subdelegación del Gobierno que hubiera determinado la exención de la responsabilidad. No obstante, en casos excepcionales, cuando sea necesario podrá determinarse que el extranjero permanezca en el territorio nacional con el fin de colaborar en la investigación contra las redes de tráfico.

Pero en el caso de que se acuerde la exención de la responsabilidad administrativa y el extranjero decida quedarse en territorio nacional, la autoridad que hubiera dictado la exención acordara también la autorización de residencia y trabajo por circunstancias excepcionales, presentada la misma ante la Secretaría de estado de Inmigración y Emigración, si la autoridad colaboradora hubiera sido la administración y no la policía.

Esta solicitud podrá ser presentada por el extranjero o por su representación legal. La solicitud tendrá que ir acompañada de; copia del pasaporte o cualquier documento en vigor del extranjero, y el documento público por el que se otorga la representación legal en favor de la persona física que formule la solicitud.

En caso de que esta autorización incluya un informe favorable, ello supondría la concesión de autorización provisional de residencia y trabajo por el Delegado o Subdelegado del Gobierno. Con la autorización conseguida el extranjero tendrá la posibilidad de trabajar tanto por cuenta ajena como por cuenta propia en cualquier sector del territorio nacional. La autorización provisional tendrá eficacia desde su notificación y hasta la obtención de la autorización definitiva.

El beneficiario de esta autorización provisional, pasado un mes de haberla obtenido podrá presentarse ante la Oficina de Extranjería o Comisaria de Policía para que le den la tarjeta

---

<sup>29</sup> Espinar Vicente J.M., y Guzmán Peces M.; *La nacionalidad y la extranjería en el sistema jurídico español... op. cit.*, pp. 197

de Identidad de Extranjero. Con la obtención de esta tarjeta, el extranjero víctima de trata de seres acreditará que su estancia y actividad dentro del territorio nacional son legales, por su condición de colaborador con las instituciones contra el crimen organizado. Esta tarjeta será renovable anualmente.

Cuando se consiga la autorización definitiva, esta tendrá una duración de cinco años, implicando la autorización de residir en el territorio nacional, trabajar por cuenta propia o ajena en cualquier sector de actividad. Ello no limitará la posibilidad de que el extranjero obtenga la situación de residencia de larga duración.

En el plazo de un mes, al igual que sucedía con la autorización provisional, el interesado podrá solicitar ante la Oficina de Extranjería o Comisaría de Policía la Tarjeta de Identidad de Extranjero, pero en esta tarjeta constará que el titular puede residir y trabajar en el territorio nacional, pero no por su condición de colaborador con las autoridades.

La otra cara de la realidad, es la denegación de la autorización de residencia y trabajo. Esta denegación será notificada al interesado por la Delegación o Subdelegación del Gobierno que hubiera declarado la extinción de la responsabilidad, suponiendo ella la pérdida de la vigencia de la autorización provisional que se hubiera podido conceder.

Cuando la víctima decida colaborar con las autoridades administrativas policiales, fiscales o jueces, el procedimiento a seguir será el mismo que, en el caso de colaboración con las autoridades administrativas no policiales, pero las autoridades con la que se tendrá que colaborar sería; la solicitud de autorización de residencia y trabajo por circunstancias excepcionales se dirigirá al titular de la Secretaría de Estado de Seguridad.

*“La unidad policial de extranjería dará traslado inmediato de la solicitud, junto con el informe emitido por la autoridad con la que hubiese colaborado y el informe de la propia unidad policial sobre el sentido de la resolución, a la Comisaría General de Extranjería y Fronteras, que formulará propuesta a la Secretaría de Estado de Seguridad para su resolución”<sup>30</sup>.*

---

<sup>30</sup> Artículo 137.3 del Real Decreto 557/2011, de 20 de abril, por el que se aprueba el Reglamento de la Ley Orgánica 4/2000, sobre derechos y libertades de los extranjeros en España y su integración social, tras su reforma por Ley Orgánica 2/2009

Pero pese a la oportunidad que tiene la víctima/extranjero de residir en el territorio nacional, tras la exención de su responsabilidad, podrá optar en cualquier momento por el retorno asistido a su país de procedencia.

Se presenta la solicitud ante la Secretaría del Estado de Inmigración y Emigración, ante el Delegado o Subdelegado del Gobierno que hubiera decretado la exención de la responsabilidad administrativa. Dice el artículo 138.2 y ss.; *“La Secretaría de Estado de Inmigración y Emigración facilitará la gestión y asistencia del retorno voluntario. En todo caso, el retorno asistido comprenderá la evaluación, previa a la partida, de los riesgos y la seguridad, el transporte, así como la asistencia en el punto de partida, tránsito y destino.*

*3. En caso de que se hubiera determinado la necesaria permanencia del extranjero en España en relación con su colaboración en la investigación contra redes organizadas, se dará trámite a la solicitud de retorno asistido tan pronto como desaparezcan las causas que determinan su obligada permanencia en territorio español”, tal y como lo hemos mencionado al principio de este capítulo.*

#### **4. LA RELACIÓN EXISTE ENTRE LOS DERECHOS HUMANOS Y LA TRATA DE PERSONAS**

La trata de personas junto con otros negocios, como el narcotráfico y la venta ilegal de armas, son los más rentables, ya que estos negocios ilícitos generan un beneficio económico muy considerable para los miembros pertenecientes a estas organizaciones delictivas. Pese a que estos delitos son perseguibles, casi desde los inicios, por la comunidad internacional para salvaguardar los derechos humanos, los esfuerzos depositados, en muchas de las ocasiones, son insuficientes, puesto que estas organizaciones son tan perfectamente bien armadas que van siempre un paso por delante.

En el siglo que vivimos, los derechos humanos son el objetivo principal del derecho internacional, más sin embargo la trata de personas vulnera números derechos, teniendo como causa y consecuencia la pobreza, falta de vivienda adecuada, el no acceso a los recursos más básicos y fundamentales como el agua potable, educación, salud u oportunidad laborar.

La trata de personas reduce a las víctimas a meras mercancías, sustituyéndoles su componente innato de humanidad y excluyéndolas del sistema jurídico que tendría la obligación de protegerlas como a cualquier ciudadano. Por el simple hecho de pertenecer a una sociedad, el ciudadano pone a disposición del poder político su vida, que se integra en la misma los derechos fundamentales y humanos, el mismo poder político que debería proteger y conceder más derechos y prerrogativas<sup>31</sup>.

#### **4.1. La trata en cuanto a la violación de los Derechos Fundamentales**

Desde el inicio de la exposición del presente proyecto, hemos sostenido la idea de que la trata de seres humanos está prohibida por el derecho internacional de los Derechos Humanos. El derecho de los Derechos Humanos prohíbe en su totalidad la servidumbre por deudas. Como bien sabemos, cuando se reclutan a las víctimas de trata, contra su voluntad, las conciencian que han contraído una deuda a favor de sus explotadores, por haberles financiado estos la llegada al país, alimentación, indumentaria, etc. Esto en términos jurídicos se denomina, servidumbre por deuda, completamente prohibido, pero a su vez esta situación se convierte en un medio de control y explotación utilizado para someter a las víctimas<sup>32</sup>.

El trabajo forzoso también supone una vulneración a los derechos humanos, definiéndose trabajo forzoso como; *“todo trabajo o servicio exigido a un individuo bajo amenaza de una pena cualquiera y para el cual dicho individuo no se ofrece voluntariamente”*<sup>33</sup>.

La esclavitud, la prostitución, la prostitución forzada, el matrimonio forzado, el matrimonio infantil y las formas serviles de matrimonio, todas ellas guardan una estrecha relación con la trata y son modalidades delictivas prohibidas y perseguidas por la comunidad internacional, ya que atentan gravemente contra los Derechos Humanos.

---

<sup>31</sup> Marengo, D.; “Los derechos (in)humanos en el delito de trata de personas”, Revista Derecho en Acción, año 3 n°8 invierno 2018, pp. 527-542

<sup>32</sup> Artículo 4 del Convenio Europeo de los Derechos Humanos: *Nadie podrá ser sometido a esclavitud o servidumbre*

<sup>33</sup> Artículo 2.1 del Convenio sobre el Trabajo Forzoso, 1930 (núm. 29)

## **4.2. Los Derechos Humanos de la víctima de la trata**

Los Derechos Humanos tienen carácter universal, independientemente de la raza, sexo, ideología, origen étnico u otra orientación, en base a la Carta de las Naciones Unidas y la Declaración Universal de Derechos Humanos. Las víctimas de trata están protegidas por esta amplia horquilla de derechos, independientemente de que se encuentre en otro país distinto al de su residencia, el alcance de estos derechos es tan amplio que podrá ser protegida allá donde se encuentre. El derecho internacional protege a las víctimas sin tener en cuenta su nacionalidad, país de origen o residencia, en el lugar donde se haya vulnerado sus derechos automáticamente actúa y brinda su protección.

En el derecho internacional de los derechos humanos se reconoce que ciertos grupos necesitan más protección. En el contexto de la trata, los grupos más vulnerables son: *“las mujeres, niños los migrantes y los trabajadores migrantes, los refugiados y solicitantes de asilo, los desplazados internos y las personas con discapacidad”*.

El derecho internacional hace recaer sobre los Estados la labor extra de conceder a los niños una protección más amplia frente a estos ataques contra sus derechos. La mayoría de los niños que están en estas organizaciones son sometidos a diversas explotaciones, tanto sexuales como laborales o mendicidad.

La Convención sobre los Derechos del Niño subraya el interés superior del niño frente a todas las demás circunstancias, es decir, el Estado tiene que velar por la protección de los niños como prioridad frente a otras prioridades y no anteponer este interés. La misma protección tendrá que ser ofrecida a los niños que no nacionales, no teniendo en cuenta la nacionalidad y raza, sino el interés superior del niño<sup>34</sup>.

## **5. LAS OBLIGACIONES DE LOS ESTADOS CON RESPECTO A LA TRATA DE SERES**

---

<sup>34</sup> NACIONES UNIDAS, DERECHOS HUMANOS Oficina del Alto Comisionado, Folleto Informativo n° 36, “Los derechos humanos y la trata de persona”, Naciones Unidas, Nueva York y Ginebra, 2014

## 5.1. Fuente de obligaciones

La principal fuente de obligación de los Estados son los tratados de los que son parte. Una vez que deciden formar parte de estos tratados contraen obligaciones vinculantes con arreglo al derecho internacional y se obligan a garantizar que las leyes, políticas y prácticas nacionales cumplan con las exigencias de los tratados y estén en conformidad con las normas establecidas, *“el hombre, como ser superior de la Creación, como señor del universo con un destino trascendente que cumplir, como sujeto y protagonista del Derecho, es el destinatario de la actividad del Estado”*<sup>35</sup>. El cumplimiento de estas obligaciones es exigible en los tribunales y cortes internacionales, con la Corte Internacional de Justicia, la Corte Penal Internacional o el Tribunal Europeo de los Derechos Humanos, exigible también en los tribunales nacionales.

A la trata de personas se le aplica numerosos tratados, como los tratados relativos a la esclavitud y el comercio de esclavos, el trabajo infantil, el trabajo forzoso, los derechos de la mujer, los derechos del niño, entre otros. También hemos de mencionar los principales tratados de lucha contra la delincuencia, como el Convenio de las Naciones Unidas contra la Delincuencia Organizada Transnacional y la Convención de las Naciones Unidas contra la Corrupción, el Estatuto de Roma, entre otros.

La costumbre, los principios generales y las decisiones de los tribunales internacionales, también son considerados como fuente de obligación que vincula a los Estados para determinar su proceder en el tema de la trata. La prohibición de la esclavitud forma parte del derecho consuetudinario, vinculando a todos los estados con independencia de si forman o no parte de una trata relativa a estas materias. Un principio general de derecho es aquel que es más común en un sistema jurídico, en virtud de lo cual pasara a formar parte del orden jurídico y a su vez del derecho internacional. Un ejemplo de principio general de derecho aplicable a la trata es que no se considere culpable de un delito a quien haya sido obligado y forzado a cometerlo.<sup>36</sup>

---

<sup>35</sup> González Pérez, J.; *La dignidad de la persona*, Editorial Civitas, Madrid, 2017, pág. 90-94

<sup>36</sup> **STEDH, de 7 de enero 2009, asunto Rantsev c. Chipre y Rusia:** *“Okana fue exportada a Chipre para, posteriormente ser explotada sexualmente en un cabaret. Consiguió huir del cabaret, pero a pocos días las autoridades la habían encontrado y la pusieron de nuevo en manos del administrado del cabaret, que a su vez eres su proxeneta. Pasados unas horas, encontraron muerta a Okana en las calles de Chipre. Los padres de la víctima no permitieron que el caso de su hija quede en el olvido y empezaron a buscar pruebas. En la búsqueda de las pruebas determinaron que tanto la autoridad chipriota como la*

Otro instrumento utilizado como fuente de obligación contra la trata de seres son; *los Principios y Directrices Recomendados sobre los Derechos Humanos y la Trata de Personas; la directrices sobre la trata de niños emitidas por el Fondo de las Naciones Unidas para la Infancia (UNICEF), y sobre la trata y el asilo emitidas por la Oficina del Alto Comisionado de las Naciones Unidas para los Refugiados (ACNUR); las resoluciones adoptadas por la Asamblea General y el Consejo de Derechos Humanos; las determinaciones e informes de los mecanismos internacionales de derechos humanos, como los órganos de tratados y los procedimientos especiales; y los acuerdos sin fuerza de tratado que los países concluyen en relación con cuestiones como la repatriación y la reintegración de las víctimas de la trata.*

Son instrumentos utilizados, pero no son derecho vinculante, es decir, ni imponen directamente obligación a los Estados, pero aun así pueden tener perfectamente cavidad en el derecho internacional porque ayudan a detectar o confirmar tendencia jurídica o complementar el desarrollo del derecho internacional en aspectos concretos sobre la trata de personas.

## **5.2. Naturaleza de la responsabilidad de los Estados de hacer frente a la trata**

Pero cuál es el alcance de responsabilidad aplicable a los Estados. Los estados en la mayoría de los casos se niegan a responder y aceptar su responsabilidad jurídica por la vulneración a los derechos humanos que conlleva la trata de seres. En términos generales los Estados son responsables por aquellos actos u omisiones de incumplimientos de las obligaciones impuestas por los tratados de los que forman partes. *“Los Estados no podrán eludir la responsabilidad de los actos de particulares cuando se haya demostrado su capacidad para influir en un resultado diferente y más positivo”.*

La fuente de responsabilidad no es el acto en sí, sino más bien que el Estado que se haya adherido al acto, no haya adoptado las medidas de prevención o respuestas adecuadas para prevenir el incumplimiento del mismo.

---

*rusa estaban involucradas en la red de trata de seres, y les denunciaron por no haber empelado la debida diligencia en la investigación y protección de la víctima.*

*Esta sentencia guarda especial relación con la STEDH, del 26 de julio de 2005, ya que no fue hasta la sentencia de Okana cuando se analizó de manera global la trata de seres y la obligación que tienen que cumplir los Estados”. Corte Europea de los Derechos Humanos, 7 de enero de 2009*

### **5.3. Vías de recurso para las víctimas de la trata**

Las víctimas de trata han sido sometidas a una explotación y tortura, tanto psicológica como física por parte de sus tratantes, contrayendo así enfermedades que no han sido curadas a tiempo, sometidas a un estilo de vida inhumano, con escasos recursos económicos o, incluso, nulos. Para una mayor protección y con el fin de restablecer el daño al que han sido sometidas durante ese largo periodo de tiempo, algunos Estados han concedido a las víctimas el privilegio de iniciar acciones privadas contra sus tratantes e incluso pedir una indemnización equivalente al daño causado.

*“Las víctimas de la trata de personas, en su calidad de víctimas de infracciones de los derechos humanos, tienen derecho en el plano internacional a recursos adecuados y apropiados. Sin embargo, ese derecho no siempre está efectivamente a su disposición porque suelen carecer de información acerca de las posibilidades y los mecanismos para obtener una reparación, incluida una indemnización, en casos de trata de personas y actos conexos de explotación. Para rectificar este problema habría que proporcionar a las víctimas de trata de personas asistencia jurídica y asistencia material de otra índole para que puedan materializar su derecho a recursos adecuados y apropiados”<sup>37</sup>.*

### **5.4. Obligación de reparar las violaciones del derecho de los Derechos Humanos y derecho a la reparación en el ámbito de la trata de personas**

Como ya hemos expuesto al principio, la trata de personas conlleva la vulneración de múltiples derechos humanos, exigiendo a los Estados que se dé acceso a una reparación de estas vulneraciones. Si el derecho de reparación existe en una trata, la infracción de este supondrá una violación.

La Declaración de las Naciones Unidas sobre los Principios Fundamentales de Justicia para las Víctimas de Delitos y del Abuso de Poder, aprobado por la Asamblea General en 1985. Esta declaración establece que las víctimas, entre ellas las víctimas de trata tienen

---

<sup>37</sup> Oficina del Alto Comisionado para los Derechos Humanos; “Principios y Directrices recomendados sobre los Derechos Humanos y la trata de personas”, Directriz 9; Naciones Unidas, Nueva York y Ginebra, 2010, acceso a recursos <https://www.ohchr.org/Documents/Publications/Traffickingsp.pdf>



que ser tratadas con *“compasión y respeto a su dignidad, que tienen derecho a acceder a la justicia y a un trato imparcial, que los procesos judiciales y administrativos deben tener en cuenta las necesidades de las víctimas, y que los responsables de los daños deben indemnizar apropiadamente a la víctima, lo cual incluye la restitución por parte del Estado si se determina que es responsable por el daño causado. Cuando no se pueda obtener del infractor la indemnización completa, el Estado debe esforzarse por indemnizar por otros medios a la víctima cuando esta ha sufrido graves daños, además de que se creen fondos nacionales de indemnización para las víctimas”*.

La Asamblea General aprobó en 2005 Principios y directrices básicos sobre el derecho de las víctimas de violaciones de las normas internacionales de derechos humanos y del derecho internacional humanitario a interponer recursos y obtener reparaciones, con la finalidad de; *“preparación es promover la justicia remediando las violaciones, y confirma que la obligación general de los Estados de garantizar el respeto y la aplicación del derecho de los derechos humanos incluye la obligación de garantizar un acceso igual y efectivo a la justicia y la disponibilidad de recursos, confirma que el derecho a reparación por graves violaciones de los derechos humanos, denominación que englobaría los casos más graves de trata de personas, incluye el derecho de acceso a la justicia, el derecho a reparación por los daños sufridos y el derecho de acceso a la información relativa a las violaciones y los mecanismos de reparación, considerando que el acceso a la justicia incluye la protección de la intimidad y la seguridad de las víctimas mientras duren las actuaciones judiciales, así como medidas destinadas a garantizar que las víctimas puedan ejercer realmente su derecho a reparación”*<sup>38</sup>.

Por medio del Protocolo sobre la trata, artículo 6, se menciona que: *“Cada Estado Parte velará por que su ordenamiento jurídico interno prevea medidas que brinden a las víctimas de la trata de personas la posibilidad de obtener indemnización por los daños sufridos”*

Así mismo, el artículo 15 del Convenio Europeo sobre la Trata de Seres Humanos determina que; *“Las Partes garantizarán a las víctimas, desde su primer contacto con las*

---

<sup>38</sup> Office of the High Commissioner for Human, Resolución de la Comisión de las Naciones Unidas n° 2005/35; “Principios y directrices básicos sobre el derecho de las víctimas de violaciones de las normas internacionales de derechos humanos y del derecho internacional humanitario a interponer recursos y obtener reparaciones”, Comisión de los Derechos Humanos, de 19 de abril de 2004

*autoridades competentes, el acceso a la información sobre los procedimientos judiciales y administrativos pertinentes, en un idioma que puedan comprender.*

*2 Las Partes deberán prever, en su legislación interna, el derecho a la asistencia de un defensor y a una asistencia jurídica gratuita para las víctimas, de acuerdo con las condiciones previstas por su legislación interna.*

*3 Las Partes deberán prever, en su legislación interna, el derecho para las víctimas a ser indemnizadas por los autores de los delitos.*

*4 Las Partes adoptarán las medidas legislativas o de otro tipo necesarias para que la indemnización de las víctimas quede garantizada, en las condiciones previstas por su legislación interna, por ejemplo, mediante la creación de un fondo para la indemnización de las víctimas o mediante otras medidas o programas destinados a la asistencia e integración sociales de las víctimas, que podrían financiarse con cargo a los haberes procedentes de las medidas previstas en el artículo 23”*

## **5.5. Repercusiones sanitarias y sociales de la trata de seres humanos**

La trata de seres humanos, además de la vulneración de los derechos que hemos visto a lo largo de este proyecto, también supone una grave consecuencia para la salud de las víctimas.

Las víctimas de trata de personas con fines de explotación sexual son atendidas por la sanidad pública y por las diferentes ONGS. Estas víctimas no acuden con rutina a los centros de salud para que se les trate o se les realice un control rutinario, ya que el sometimiento y el control de los proxenetas y los tratantes son tan fuertes que ante el miedo no pueden actuar. Además de que muchas de ellas se encuentran en una situación irregular dentro del país.

Las enfermedades de transmisión sexual que contraen por medio de los clientes que atienden, debido a que en la mayoría de los casos mantienen unos hábitos poco saludables. Este contagio es a raíz de que al mantener relaciones sexuales lo hacen sin protección alguna, bien por su precaria situación económica o bien porque al no dominar el idioma

no saben negociar con sus clientes. Estas enfermedades, además de la repercusión sanitaria, conllevan que los tratantes o proxenetas las traten aun peor, ya que los clientes no quieren tener contacto con mujeres enfermas.

También son animadas al consumo de sustancias estupefacientes para atender a los clientes que son consumidores de las mismas, porque esto supondría un mayor tiempo de estancia con ese cliente y también más dinero, tanto por el consumo como por los servicios prestados por la víctima.

Pero no debemos pasar por alto, que esta situación afecta también a nivel psicológico. La mayoría de las víctimas sufren fuertes episodios de depresión que se traduce en, falta de sueño, culpabilidad, tristeza, ya que estos episodios no son agradables ni fáciles para ningún ser humano.

En cuanto a la repercusión social, tristemente, las víctimas de trata de seres o que hayan ejercido la prostitución forzosamente, son excluidas de la sociedad y rechazadas por la misma, obligadas a soportar desprecio o guardar silencio respecto de su experiencia. En ocasiones no son reconocidas como auténticas víctimas, son detenidas e incluso consideradas como infractoras de leyes de inmigración.

En cuanto a la relación con sus familiares, las víctimas no suelen comunicar nada ni hacer referencia a la situación tan difícil por la que han tenido que pasar, siendo marcada esta relación por el distanciamiento entre la víctima y sus familiares ante la vergüenza que les da hacer pública su desagradable experiencia. Las que regresan a sus hogares, vuelven al mismo ambiente de dificultades económicas y familiares, pero con otros problemas de salud y nuevos retos, como los estereotipos sociales<sup>39</sup>.

La relación sentimental con cualquier hombre, fuerte de su ámbito como víctima de trata de personas, es rechazable ya que les invade la desconfianza y el miedo causado por lo ya vivido<sup>40</sup>.

---

<sup>39</sup> Lucea Sáenz, S.; “La trata de personas en el Sistema Internacional de Derechos Humanos”, Sepín, Universidad de Derecho, Zaragoza, noviembre 2017

<sup>40</sup> Federación de Mujeres Progresistas, D.L.; *Trata de mujeres con fines de explotación sexual en España*, Madrid, 2008. pp., 235 y ss.

## 6. CONCLUSIONES

Tras haber terminado finalizado este trabajo de investigación jurídica en relación con la trata de seres, hemos llegado a la conclusión de que este delito tiene una magnitud mucho más amplia de la que puede verse, por lo que finalizamos esta labor concluyendo que:

**Primera.** - Tenemos la obligación y el debemos de aprender de la historia. La perpetuación de este delito ha llevado a que se magnifique tanto, llegando a ser casi imposible dismantelar toda la red de trata de personas. El número de la víctimas que se ven involucradas, demuestran la importancia de perseguir y dismantelar la red que se encarga de capturar a las mujeres y menores para que en un futuro sean miembros de la misma, desempeñando una actividad en contra de su voluntad y del todo denigrante para la dignidad humana. A lo largo de este proyecto se pudo observar que en el siglo XXI sigue existiendo la esclavitud, y precisamente la trata de personas se centra en la explotación de las personas más vulnerable, tanto desde el punto de vista social como desde el punto de vista personal. La trata de personas también se considera una actividad clandestina vinculada a la migración irregular. En este aspecto las autoridades fronterizas desempeñan un papel prioritario, puesto que en muchos de los casos las víctimas pueden ser detectadas y tomar decisiones a tiempo es fundamental, con el único objetivo de evitar futuras víctimas que se ven involucradas en estas redes en las cuales se les explota.

Como bien vimos, este delito no es una cuestión de género discriminando por pertenecer al género femenino o al masculino, pero, no obstante, la preferencia de los captadores se centra mucho más en las mujeres y en las niñas entre una horquilla de edad muy prematura. Según el informe de las Naciones Unidas, las principales víctimas son las mujeres y las niñas, alcanzado un porcentaje mucho más superior de 64% en comparación con el número de varones que es bastante menos elevado que el de las mujeres, siendo este de un 11%.

No obstante, la educación desempeña un papel primordial. No podemos recortar y reformar la educación, limitándola a unos pocos, ya que la falta de la misma determina la decisión de aceptar o no, verse involucrado en estas redes de trata de seres. Además de la

educación, conceder unos recursos mínimos a todos los ciudadanos, marca muchas veces la diferencia.

La insensibilidad de la política y la económica de los países de origen de las víctimas, y las diferencias sociales, pone a las víctimas en el punto de mira de estas redes. La mayoría de las víctimas son personas que se encuentran en una situación de vulneración absoluta, situación que es aprovechada por los captadores de estas organizaciones. En muchos de los casos, los captadores son para las víctimas como aquellos salvadores que arrojan luz a su preocupación y una solución que, momentáneamente, parece tentadora y que podría ser lo que tanto han buscado. Pero no lejos de la realidad, aceptar esa oferta tan tentadora, determinará un antes y un después en la vida de muchas, ya que al aceptar la oferta son trasladadas a países extranjeros donde empieza su pesadilla, son maltratadas, las despojan de cualquier pertenencia personas, como los documentos de identidad, son amenazadas y, no pocas, son asesinadas.

**Segunda.** - Los Protocolos de Palermo, aprobados en la Convención de las Naciones Unidas en su Resolución 55/25 de 15 de noviembre de 2000, son utilizados como un instrumento que ejerce inflexión en la lucha contra la trata, abordan el problema desde una perspectiva de política internacional contra la criminalidad de la trata de personas, cumpliendo con el objetivo de promover e incentivar la cooperación, para prevenir y combatir la delincuencia organizada transnacional. Pero sin ir más lejos, esta iniciativa de la ONU es un simple directriz para que los Estados la contemplen, con el fin de prevenir o intentar prevenir que la trata de seres alcance unos ápices más amplios que los alcanzados hasta el momento.

En el artículo 3 del Protocolo, en su apartado primero, se define la trata de seres como el proceso de traslado y explotación de una persona por parte de otra, siempre y cuando se capte, transporte, traslade o acoja a una mujer, niña o niño sin utilizar los medios lícitos para hacerlo, y sin que hayan alcanzado la mayoría de edad. Sin embargo, en el apartado segundo, se habla sobre el consentimiento, un consentimiento que fue viciado por lo que no podrá tenerse en consideración al hablar de un traslado libre y por voluntad propia. La víctima de trata en el momento en el que esa persona no ha consentido su explotación en al menos una de las etapas de este proceso. Con ello lo que se intenta es que no se castigue a las personas que haya prestado su consentimiento, viciado y bajo coacción a todas luces,

para ser explotada debido a la situación de precariedad, situación que ha desembocado en la aceptación de ser explotadas.

Pero a través del Protocolo de para Prevenir, Reprimir y Sancionar la trata de personas, orientado con un enfoque de género, al centrarse especialmente contra la trata de mujeres y niños, fue creado con la finalidad de *“prevenir y combatir la trata de personas, presentado especial atención a las mujeres y niños; proteger y ayudar a las víctimas de dicha trata respetando plenamente sus derechos humanos; y promover la cooperación entre los Estados Parte para lograr esos fines”*

En el Preámbulo del Protocolo se hace referencia a la trata de personas, desde un enfoque amplio y avivo, para conciencia e intentar obtener una colaboración, permanente y eficaz, de los países de origen y destino de las víctimas, pudiendo hacer frente a la trata de personas y con ello al tránsito de una situación de sometimiento, lo que implicaría la liberación de las víctimas, que tiene como único fin una explotación económica.

Los Estados no tiene solo la obligación de hacer responder por la vulneración de estos derechos humanos a causa de la trata de personas, sino que tendrán que emplear la debida diligencia para prevenir estos delitos, y reconocer a las victimas la condición de refugiados, aplicándoles el estatuto de refugio y el principio de *non refoulement*. De este modo buscar la protección de la victimas de trata que adicionalmente ha sufrido la vulneración de sus derechos humanos.

**Tercera.** - En el Convenio de Varsovia de 16 de mayo de 2005 para luchar contra el tráfico de seres humanos, se adoptó con la finalidad de poder concienciar a los Estados de la peligrosidad y de la vulneración de los Derechos Humanos que conllevaría no tomar las medidas adecuadas para prevenir y perseguir estos delitos. La particularidad de este Convenio es que, de forma clara expresa su aplicación a toda forma de trata de seres humanos, ya sea nacional o internacional relacionado o no con la delincuencia organizada y tipifica la utilización de una persona víctima de trata destinada a la explotación sexual.

Pero una de las novedades de mayor repercusión fue la creación de del Grupo de Expertos sobre la lucha contra la trata de seres humanos, comúnmente denominados GRETA. Responsables de la supervisión sobre la implementación por parte de los Estados

miembros del Convenio del Consejo de Europa sobre la eliminación de la trata de seres humanos.

Este grupo de expertos, en la lucha contra la trata de seres humanos, se responsabiliza de controlar y coordinar la implicación de los Estados en la eliminación de la trata en base a las directrices determinadas por el Convenio. GRETA se encarga de publicar informes, con el objetivo de indicar a los Estados partes su grado de implicación, el cese de las conductas, todo ello encarrilado hacia la prevención y eliminación de la trata.

El informe y las conclusiones del GRETA, junto con las eventuales observaciones de la parte interesada, se harán públicos, al expirar el plazo de un mes para formular observaciones, y se enviarán al Comité de las Partes. Se preparará una estrategia de comunicación eficaz para fomentar el impacto de los informes y conclusiones del GRETA

**Cuarta.** – La trata de personas junto con otros negocios, como el narcotráfico y la venta ilegal de armas, son los más rentables, ya que estos negocios ilícitos generan un beneficio económico muy considerable para los miembros pertenecientes a estas organizaciones delictivas. Pese a que estos delitos son perseguibles, casi desde los inicios, por la comunidad internacional para salvaguardar los derechos humanos, los esfuerzos depositados, en muchas de las ocasiones, son insuficientes, puesto que estas organizaciones son tan perfectamente bien armadas que van siempre un paso por delante.

En el siglo que vivimos, los derechos humanos son el objetivo principal del derecho internacional, más sin embargo la trata de personas vulnera números derechos, teniendo como causa y consecuencia la pobreza, falta de vivienda adecuada, el no acceso a los recursos más básicos y fundamentales como el agua potable, educación, salud u oportunidad laborar.

La trata de personas reduce a las víctimas a meras mercancías, sustituyéndoles su componente innato de humanidad y excluyéndolas del sistema jurídico que tendría la obligación de protegerlas como a cualquier ciudadano

Los Derechos Humanos prohíbe en su totalidad la servidumbre por deudas. Como bien sabemos, cuando se reclutan a las víctimas de trata, contra su voluntad, las conciencian que han contraído una deuda a favor de sus explotadores, por haberles financiado estos la llegada al país, alimentación, indumentaria, etc. Esto en términos jurídicos se denomina,

servidumbre por deuda, completamente prohibido, pero a su vez esta situación se convierte en un medio de control y explotación utilizado para someter a las víctimas.

Los Derechos Humanos tienen carácter universal, independientemente de la raza, sexo, ideología, origen étnico u otra orientación, en base a la Carta de las Naciones Unidas y la Declaración Universal de Derechos Humanos. Las víctimas de trata están protegidas por esta amplia horquilla de derechos, independientemente de que se encuentre en otro país distinto al de su residencia, el alcance de estos derechos es tan amplio que podrá ser protegida allá donde se encuentre. El derecho internacional protege a las víctimas sin tener en cuenta su nacionalidad, país de origen o residencia, en el lugar donde se haya vulnerado sus derechos automáticamente actúa y brinda su protección.

**Quinta.** – La situación irregular de la víctima dentro del territorio nacional también es una cuestión de gran envergadura. El periodo de reflexión y restablecimiento, la obtención de una autorización de residencia y trabajo, fueron incorporados en nuestro ordenamiento a través de la Ley Orgánica 4/2000 de 11 de enero, sobre los derechos y libertades de los extranjeros y su integración social, por la Ley Orgánica 2/2009, contra la lucha de la trata de personas como una de las prioridades de las autoridades migratorias. Con ello se inicia un camino para luchar contra la esclavitud del siglo en el que vivimos, protegiendo así los derechos de cada una de las víctimas sometidas a esta tortura.

En el artículo 59 de la Ley anteriormente mencionada, se prevé la protección para las víctimas en caso de trata de personas, pero en base a las circunstancias de cada una se les concederá residencia temporal, bien por razones humanitarias al haber sido víctimas de los delitos tipificados en el CP, bien por colaboración con las autoridades, o bien por colaboración para dismantelar la red organizada.

En el propio artículo se menciona que, en el caso de que las autoridades competentes consideren que el extranjero en situación irregular, puede ser una víctima de trata, se adoptaran las medidas necesarias para identificarla conforme lo establecido en el artículo 10 del Convenio del Consejo de Europa.

Pero el reducido número de víctimas que se acogen a este periodo de reflexión es bastante bajo, debido al miedo o represalias a las que serán sometidas si revelan las condiciones a las que fueron sometidas o ayudan al dismantelamiento de la red.



Pero lejos de ser perfecta esta medida y visto como una ventaja beneficiosa para la víctima, si decide colaborar con las autoridades se iniciará la exención de su responsabilidad administrativa pero no la exime de haber trabajado en el territorio nación en situación irregular, enfrentándose así a una sanción, multa o expulsión del país.

La rúbrica “Colaboración contra las redes organizadas”, del artículo 59, ofrece una sutil ventaja a la víctima, como la permanencia en el país en condiciones legales o el retorno asistido al país de procedencia de la víctima. Se considera que esta ventaja es sutil y al mismo tiempo muy peligrosa, porque expone aún más a la víctima, con el único objetivo de dismantelar la red de trata de seres.

*Sexta.* – La multitud de Convenios, Protocolos, Tratados, Leyes, etc. que regulan la prevención y la persecución de este delito con el objetivo de erradicarlo, más la aportación tan amplia de la doctrina, nos aportan herramientas, directrices y recursos para poner fin a este tipo de esclavitud que vivimos en el siglo XXI.

Pero, como bien hemos observado en el proceso de elaboración del presente proyecto, poner a disposición de las autoridades nacionales e internacionales estas herramientas para luchar contra la trata de seres en ocasiones puede, incluso, llegar a ser insuficiente. Los recursos son escasos y la implicación de los Estados es casi nula, sobre todo de los países asiáticos o africanos, en donde la pobreza se encuentra en el hogar de muchas familias. Lo que más llama la atención, en el caso de estos países, se reportan muy pocos casos de víctimas de trata de seres, puesto que no se denuncia demostrando con ello la poca implicación de las autoridades nacionales y la ausencia de confianza. Esto también demuestra la ineficacia del sistema de justicia penal para perseguir este delito que denigra los Derechos Humanos y atenta gravemente contra de dignidad humana infravalorándola y reduciendo su valor al equivalente de una mercancía material.

Nuestro objetivo fue identificar aquellos instrumentos internacionales y nacionales que puedan ser utilizados para perseguir estos delitos y proteger a la sociedad. De los resultados obtenidos se puede resaltar, que, aun habiendo tantos instrumentos y herramientas puestas a disposición de los Estados, no se utilizan adecuadamente para un fin satisfactorio para las víctimas, no es posible identificar a muchas, ya que es un negocio clandestino y con unas estructuras muy sólidas, pero aplicando correctamente los

instrumentos y herramientas puestos a disposición, consideramos, que los resultados serían mejorables en la mayoría de los casos.

Los Estados, lejos de desarrollar medidas preventivas y protectoras para las víctimas en este tipo de actividad delictiva, han limitado y condicionado la protección de las perjudicadas y la erradicación de este tipo de prácticas.

## 7. BIBLIOGRAFIA.

- ARONOWITZ, A.; *Human Trafficking, human misery. The Global Crime and Justice*, R. Newman, Series Editor, 2009, pp. 104 y ss.
- Federación de Mujeres Progresistas, D.L.; *Trata de mujeres con fines de explotación sexual en España*, Madrid, 2008. pp., 235 y ss.
- GONZÁLEZ PÉREZ, J.; *La dignidad de la persona*, Editorial Civitas, Madrid, 2017, pág. 90-94
- Hurtado, M., y Iranzo, Á.; *Mirada Crítica sobre la trata de seres humanos*, Bogotá, Colombia, Facultad de Ciencias Sociales, Departamento de Ciencia Políticas, 2015, pp. 5-10.
- Lucea Sáenz, A.; *Erradicar la trata de personas*, Las Rozas Madrid, 2017, pp. 59
- Lucea Sáenz, S.; “La trata de personas en el Sistema Internacional de Derechos Humanos”, Sepín, Universidad de Derecho, Zaragoza, noviembre 2017
- Marengo, D.; “Los derechos (in)humanos en el delito de trata de personas” *Revista Derecho en Acción*, año 3 nº8 invierno 2018, pp. 527-542
- Rodríguez, C.; *Incentivos Legales por Colaboración en la Persecución de Determinados Delitos en Inmigración y Derecho Penal*, Base para un debate, Tirant lo Blanch, 2001, pp. 55-70
- Serra Cristóbal, R. y Lloria García, P.; *La trata Sexual de Mujeres de la Represión del delito de la tutela de la víctima, y del derecho internacional humanitario a interponer recursos y obtener reparaciones*, Madrid; Ministerio de Justicia e Interior, 2007, pp. 50 y ss.
- Espinar Vicente J.M. y Guzmán Peces M.; *La nacionalidad y la extranjería en el sistema jurídico español*, Editorial Dykinson, S.L. Meléndez Valdés, Madrid 2017, pp. 196-198

## 8. ANEXO I

- XII Protocolo para Prevenir, Reprimir y Sancionar la trata de personas, especialmente de mujeres y niños, que complementa las Naciones Unidas, Convención Contra la Delincuencia Organizada Transnacional, New York, 15 de noviembre de 2000. Se encuentra disponible el Protocolo en: <https://treaties.un.org/doc/Publication/MTDSG/Volume%20II/Chapter%20XVII/I/XVIII-12-a.en.pdf>
- Estatuto de Roma de la Corte Penal Internacional (1998). Acta Final de la Conferencia Diplomática de Plenipotenciarios de las Naciones Unidas sobre el establecimiento de una Corte Penal Internacional (A/CONF.183/10\*). Disponible en <http://www.un.org/spanish/law/icc/statute/finalfra.htm>
- Eurostat. Trafficking in Human Beings. Publications Office of the European Union, Luxemburgo 2018.
- Group of Expert on Action Against Trafficking in Human Beings (GRETA), Strasburgo, 21 de noviembre de 2014, [https://violenciagenero.igualdad.gob.es/ca/marcoInternacional/ambitoInternacional/ConsejoEuropa/Instituciones/GRETA/pdf/Reglas\\_Procedimiento-Evaluacion\\_Implementacion\\_Convencion\\_\\_CE\\_Trata\\_Ingles.pdf](https://violenciagenero.igualdad.gob.es/ca/marcoInternacional/ambitoInternacional/ConsejoEuropa/Instituciones/GRETA/pdf/Reglas_Procedimiento-Evaluacion_Implementacion_Convencion__CE_Trata_Ingles.pdf)  
<https://violenciagenero.igualdad.gob.es/ca/marcoInternacional/ambitoInternacional/ConsejoEuropa/Instituciones/GRETA/home.htm>
- Naciones Unidas, Derecho Humanos, Oficina del Alto Comisionado, Folleto Informativo n° 36: “Los derechos humanos y la trata de persona”, Naciones Unidas, Nueva York y Ginebra, 2014
- Naciones Unidas, Oficina contra la Droga y el Delito; “Convención de las Naciones Unidas contra la delincuencia organizada transnacional y sus protocolos”, New York 2004 (unodc.org)
- Office of the High Commissioner for Human, Resolución de la Comisión de las Naciones Unidas n° 2005/35; “Principios y directrices básicos sobre el derecho de las víctimas de violaciones de las normas internacionales de derechos humanos y del derecho internacional humanitario a interponer recursos y obtener reparaciones”, Comisión de los Derechos Humanos, de 19 de abril de 2004
- Oficina del Alto Comisionado para los Derechos Humanos; “Principios y Directrices recomendados sobre los Derechos Humanos y la trata de personas”, Directriz 9; Naciones Unidas, Nueva York y Ginebra, 2010, acceso a recursos <https://www.ohchr.org/Documents/Publications/Traffickingsp.pdf>
- Organización Internacional para las Migraciones: “La mayoría de las víctimas de la trata de personas a nivel internacional cruzan los puntos fronterizos oficiales”. Disponible en: <http://www.un.org/spanish/law/icc/statute/finalfra.htm>, 2018, Oficina de las Naciones Unidas contra la Droga y el Delito (UNODC), 20 de septiembre de 2020

## **9. JURISPRUDENCIA**

- Auto del Tribunal Supremo de 10 de diciembre de 2019 (Recurso 20782/2019)
- Sentencia Corte suprema de Tucumán (Argentina), 8 de abril de 2014, caso Marita Verón.
- Sentencia de la Audiencia Nacional de 13 de diciembre de 2017
- Sentencia del Tribunal de Justicia, Sala Sexta, de 14 de mayo de 2009
- Sentencia del Tribunal Europeo de los Derechos Humanos de 21 de enero de 2015, asunto L.E. contra Grecia.
- Sentencia del Tribunal Europeo de los Derechos Humanos de 26 de julio de 2005, en el asunto Siliadin c. Francia.
- Sentencia del Tribunal Supremo nº 564/2019, de 19 de noviembre
- Sentencia del Tribunal Supremo, Sala Segunda de lo Penal, 1755/2003 de 19 de diciembre de 2003
- Tribunal Europeo de Derechos Humanos en el asunto Rantsev c. Chipre y Rusia.